

## **LOS DERECHOS HUMANOS EN EL ÁMBITO DEL INTERNET**

**Un diagnóstico de la existencia y vacíos de la normatividad de los Derechos fundamentales en el ciberespacio a través del análisis del derecho a la libertad de expresión y el derecho a la privacidad y el estudio de los nuevos fenómenos sociales y políticos de la red**

**CAMILA URBINA ESCOBAR**

**UNIVERSIDAD EAFIT  
ESCUELA DE DERECHO  
MEDELLIN  
2012**

# **LOS DERECHOS HUMANOS EN EL ÁMBITO DEL INTERNET**

**Un diagnóstico de la existencia y vacíos de la normatividad de los Derechos fundamentales en el ciberespacio a través del análisis del derecho a la libertad de expresión y el derecho a la privacidad y el estudio de los nuevos fenómenos sociales y políticos de la red**

**CAMILA URBINA ESCOBAR**

**Trabajo de grado presentado para optar al título de Abogado**

**Asesor: Rafael E. Tamayo Franco  
Abogado**

**UNIVERSIDAD EAFIT  
ESCUELA DE DERECHO  
MEDELLIN**

**2012**

**Nota de aceptación:**

---

---

---

---

Presidente del Jurado

---

Jurado

---

Jurado

Medellín, julio de 2012

## CONTENIDO

	Pág.
<b>INTRODUCCION .....</b>	<b>6</b>
<b>1. LOS DERECHOS EN EL INTERNET .....</b>	<b>11</b>
1.1 TRATAMIENTO EN LAS FUENTES DEL DERECHO INTERNACIONAL CONSAGRADAS EN EL ARTÍCULO 38 DE LOS ESTATUTOS DE LA CORTE INTERNACIONAL DE JUSTICIA .....	11
1.1.1 Las Convenciones Internacionales .....	12
1.1.2 La Costumbre Internacional .....	23
1.1.3 Los Principios Generales del Derecho .....	26
1.1.4 Jurisprudencia y Doctrina.....	27
1.2 TRATAMIENTO EN EL SISTEMA DE NACIONES UNIDAS.....	29
1.2.1 El Grupo de Tareas de la ONU sobre las TIC.....	29
1.2.2 Alianza Global para las TIC y el Desarrollo (GAID) .....	29
1.2.3 La UIT (Unión Internacional de Telecomunicaciones) .....	30
1.3 TRATAMIENTO DE LOS DERECHOS HUMANOS Y EL INTERNET EN LAS ORGANIZACIONES NO GUBERNAMENTALES.....	31
1.3.1 Iniciativa de Red Global .....	34
1.3.2 Grupos en Defensa de los Derechos Digitales .....	40
<b>2. ANÁLISIS DEL DERECHO A LA LIBERTAD DE EXPRESIÓN Y EL DERECHO A LA PRIVACIDAD EN EL CONTEXTO DEL INTERNET .....</b>	<b>47</b>
2.1 DERECHO A LA LIBERTAD DE OPINIÓN Y DE EXPRESIÓN .....	47
2.1.1 Contenido del Derecho .....	49
2.1.1.1 El derecho a la libertad de expresión y de opinión.....	49
2.1.1.2 El derecho a investigar, recibir e distribuir información e ideas.....	50
2.1.1.3 El derecho a la Información.....	52
2.1.2 Limites del Derecho a la Libertad de Expresión y los Derechos derivados .....	56
2.1.3 Los Sujetos en el Derecho a la libertad de expresión.....	60
2.1.4 Breve Reseña Historia e Instrumentos Jurídicos que consigna el Derecho a la Libertad de Expresión.....	62
2.1.5 Relevancia jurídica del Derecho a la libertad de Expresión .....	73
2.1.6 Aplicación en el Internet.....	75

2.1.7 Violaciones más frecuentes del Derechos a la libertad de expresión ....	82
<b>2.2 DERECHO A LA PRIVACIDAD .....</b>	<b>88</b>
2.2.1 Contenido del Derecho .....	90
2.2.1.1 Derecho a Privacidad de la Información.....	91
2.2.1.2 Derecho a la Privacidad Corporal.....	92
2.2.1.3 Derecho a la Privacidad en el Contexto de las Telecomunicaciones .....	93
2.2.1.4 Derecho a la Privacidad Territorial .....	94
2.2.1.5 Algunas Percepciones Generales sobre el Derecho a la Privacidad .....	96
2.2.2 Limites del derecho a la Derecho a la Privacidad y los derechos que contiene .....	98
2.2.3 Los Sujetos del Derecho a la privacidad .....	101
2.2.4 Breve Reseña Historia e Instrumentos Jurídicos que consigna el Derecho a la Privacidad.....	103
2.2.5 Relevancia Jurídica del Derecho a la Privacidad .....	111
2.2.6 Aplicación en el Internet.....	114
2.2.7 Violaciones más frecuentes .....	118
<b>3. FENÓMENOS SOCIALES Y POLÍTICOS RECIENTES RELEVANTES AL DISFRUTE DE LOS DERECHOS HUMANOS EN INTERNET .....</b>	<b>128</b>
3.1 LA PARTICIPACIÓN ELECTRÓNICA.....	128
3.1.1 La participación electrónica y el Derecho a la libertad de expresión ...	131
3.1.2 La participación electrónica y el Derecho a la Privacidad .....	136
3.2. SEGURIDAD INFORMÁTICA .....	140
3.2.1 Seguridad Informática y el Derecho a la libertad de expresión .....	143
3.2.2 Seguridad Informática y el Derecho a la privacidad.....	144
3.2.3 El Hacktivismo, el derecho a la libertad de expresión y el derecho a la privacidad .....	146
<b>4. CONCLUSIÓN.....</b>	<b>155</b>
<b>BIBLIOGRAFÍA .....</b>	<b>159</b>

## INTRODUCCION

De manera rápida y casi imperceptible, el Internet se ha convertido en una herramienta indispensable para la cotidianidad de un gran número ciudadanos en todos los rincones del planeta y continua creciendo. Para el primer trimestre de año 2012 la red contaba con 2.3 billones de usuarios a nivel mundial.<sup>1</sup> Esto comienza a construir un complicado entorno, que según el reconocido periodista Misha Glenny “provee un nuevo contexto para el viejo dilema que enfrenta a las exigencias de seguridad contra el deseo de libertad.”<sup>2</sup>

La importancia del Internet es innegable y paralelamente a la discusión conceptual legal que puede desprenderse de la existencia misma de la red, se debe debatir la necesidad de una nueva especie de legislación digital en la que los conceptos tradicionales de los derechos humanos sean revisados en relación al uso en Internet.

Escogemos analizar los derechos humanos pues estos “constituyen la principal garantía con que cuentan los ciudadanos de un Estado de Derecho, de que el sistema jurídico y político en su conjunto se orienta hacia el respeto y la promoción de la persona humana.”<sup>3</sup> Es importante determinar entonces, cual es el alcance de estas garantías fundamentales en el mundo digital. Este cuestionamiento se hace cada vez más importante en la medida que todos los aspectos de nuestra vida comienzan a realizarse a través del Internet y toda nuestra información se acumula sin control en el ciberespacio.

---

<sup>1</sup> World Usage Patterns & Demographic. Disponible en:  
<http://www.newmediatrendwatch.com/world-overview/34-world-usage-patterns-and-demographics>.  
Consultado: julio 11, 2012

<sup>2</sup> Charla “Hire the Hackers” TED. Julio 2011. Disponible en:  
[http://www.ted.com/talks/misha\\_glenny\\_hire\\_the\\_hackers.html?quote=1061](http://www.ted.com/talks/misha_glenny_hire_the_hackers.html?quote=1061)

<sup>3</sup> PÉREZ LUÑO, Antonio Enrique. Los Derechos Fundamentales. 8ª edición. Tecnos. 2004

Podemos determinar que hay un silencio normativo en muchos aspectos, un vacío inmenso que comienza a ser cada vez más notorio en la medida que el Internet crece y devela su verdadero potencial. Este silencio normativo genera una problemática que nos lleva a preguntarnos en qué estado están los sistemas jurídicos nacionales, regionales e internacionales en relación con la protección de los derechos humanos en el Internet y que tan importante es la protección de estos derechos digitales para los fenómenos sociales y político de la última década.

Estos interrogantes dan paso al desarrollo del presente trabajo que consta de tres partes. En la primera, se analizará el tratamiento que se le ha dado a los derechos humanos en el contexto del Internet a la luz de las fuentes del derecho internacional consagradas en el artículo 38 de los Estatutos de la Corte Internacional de Justicia. Estudiaremos si existen convenciones internacionales sobre el tema, que dicta la costumbre internacional, los principios generales del derecho y como se ha tratado en la jurisprudencia y doctrina. Luego examinaremos como se ha explorado el tema en el sistema de Naciones Unidas y consideraremos las ONG cuya misión es la defensa de los derechos digitales.

En la segunda parte, revisaremos dos derechos fundamentales de suma importancia para la utilización del Internet consignados en la Declaración Universal de los Derechos Humanos el derecho a la libertad de expresión y el derecho a la privacidad; se hará sobre estos un examen cuidadoso del contenido del derecho, sus límites, sujetos, una breve historia del derecho y los instrumentos jurídicos internacionales que lo consignan, su importancia y finalmente la aplicación del derecho en el Internet, elaborando si su protección se extiende al contexto del ciberespacio y finalmente las violaciones más frecuentes dentro y fuera de la red.

La selección del derecho a la libertad de expresión y el derecho a la intimidad no es fortuita, estos son derechos que se perfilan fundamentales para el disfrute pleno de la red y de los que se desprenden otros derechos consignados en la

DUDH, precisamente por su posición favorecida. Estos fueron escogidos para este análisis, no solo por ser relevantes dada su naturaleza íntimamente conectada con la información, y la integridad física y moral de los usuarios en el Internet sino también porque de ellos se desprende el disfrute de otros derechos y su preservación es imperativa para una protección completa y efectiva de todos los ciudadanos que utilizan la red a diario.

Tres clasificaciones diferentes de los derechos humanos inscriben el derecho a la libertad de expresión y el derecho a la privacidad como pertenecientes al mismo grupo de Derechos Humanos o a la misma generación, aquella que se relaciona a las libertades más fundamentales del individuo.

La primera clasificación es la más difundida, “concebida originalmente en el marco de las Naciones Unidas distingue tres tipos de Derechos humanos: Derechos civiles y políticos; Derechos económicos, sociales y culturales; y Derechos de la Solidaridad. Dentro de esta, el derecho a la libertad de expresión y el derecho a la privacidad, pertenecen a la Primera generación, a los llamados Derechos Civiles y políticos, derechos que aparecen como resultado de las transformaciones ideológicas que sacudieron al mundo el final del siglo XVIII y que, como vimos, experimentaron un rico proceso de constitucionalización a lo largo de siglo XIX.”<sup>4</sup>

Para un segundo grupo de autores, el criterio clasificador debe partir del sujeto titular de los derechos humanos: la persona individual o los grupos sociales, “el derecho a la libertad de opinión y expresión y el derecho a la privacidad pertenece a la primera clasificación”<sup>5</sup> por lo que se consideran derechos de la persona individual.

Por su parte el autor español Antonio Pérez Luño clasifica los derechos fundamentales tomando como punto de referencia, “la clásica dicotomía: libertades públicas/derechos sociales. [...] que reflejan distintas posiciones

---

<sup>4</sup> Ibíd.

<sup>5</sup> PÉREZ LUÑO, Antonio Enrique. Los Derechos Fundamentales. 8ª edición. Tecnos. 2004



jurídicas de los particulares en relación con el Estado”<sup>6</sup>. Los derechos fundamentales elegidos en este trabajo se encuentran en esta clasificación, pues pertenecen a “un ámbito de autonomía, una esfera de no agresión o injerencia del poder en la actividad de los particulares, estos son los “*derechos personales*; derechos que se consideran inherentes a toda persona e inviolable, y explicitan y concretan los valores de la libertad y la dignidad humana en el Estado.”<sup>7</sup>

Las categorizaciones de los derechos humanos “tienen sentido solo en la medida en que son concebidos como recurso metodológico y didáctico para facilitar su estudio y comprensión”<sup>8</sup>. La clasificación propuesta en este trabajo de grado, que posiciona el derecho a la libertad de expresión y el derecho a la privacidad como aquellos más cercano al corazón del Internet, se hizo precisamente con fines metodológicos, siendo estos derechos, el punto esencial para el diagnóstico del estatus de los derechos humanos en red, pues se relacionan directamente con la seguridad manejo, adquisición, almacenamiento de la información de los ciudadanos. Durante la última década, la información ha sido el punto neurálgico de las violaciones más frecuentes a la dignidad humana en el ciberespacio, por tanto tiene sentido recurrir al análisis de estos derechos como herramienta de protección máxima a los usuarios en situaciones de vulnerabilidad en el contexto del Internet.

Finalmente esta investigación examinará fenómenos sociales y políticos relevantes al disfrute de los Derechos Humanos en Internet, que recientemente han transformado el panorama de actores en la comunidad internacional. Primero exploraremos la participación electrónica y el derecho a la libertad de expresión, deteniéndonos en el tema de las redes sociales y este derecho. Luego los mismos fenómenos en conexión con el derecho fundamental a la privacidad. Por ultimo

---

<sup>6</sup> Ibíd.

<sup>7</sup> PÉREZ LUÑO, Antonio Enrique. Los Derechos Fundamentales. 8ª edición. Tecnos. 2004

<sup>8</sup> BENAVIDES LÓPEZ, Jorge Enrique. Nociones de Derechos Humanos y de Derecho Internacional Humanitario. Señal Editora, 1999.

revisaremos el tema de la seguridad informática en relación a ambos derechos y el fenómeno del *hacktivismo*.

Habiendo determinado la problemática que motiva este trabajo y los temas que se abordarán, es importante determinar que el objetivo de esta investigación será la realización un diagnóstico del estatus de la protección de los derechos humanos en el contexto del Internet, proveída por sistemas legales internos, regionales e internacionales abordándolo desde una perspectiva multidisciplinaria que permita un examen transversal de lo que se ha construido, los silencios normativos y los vacíos existentes poniendo en comunicación diferentes disciplinas interesadas por el tema, a través del análisis del derecho a la libertad de expresión y el derecho a la privacidad como puntos neurálgicos de la defensa de los derechos humanos de los usuario de la red.

## 1. LOS DERECHOS EN EL INTERNET

### 1.1 TRATAMIENTO EN LAS FUENTES DEL DERECHO INTERNACIONAL CONSAGRADAS EN EL ARTÍCULO 38 DE LOS ESTATUTOS DE LA CORTE INTERNACIONAL DE JUSTICIA

“Un postulado positivista del siglo XIX sugirió que un soberano puede limitar su autoridad para actuar dando su consentimiento a un acuerdo, en concordancia con el principio *pacta sunt servanda*, y que los tratados obligan únicamente a aquellos sujeto de ellos, según el principio de *pacta tertiis nec nosunt nec prosunt*. Este punto de vista positivista y consensualista del derecho internacional, se conserva en el artículo 38 del Estatuto de 1946 de la Corte Internacional de Justicia, que es la declaración definitiva sobre las fuentes del derecho internacional”.<sup>9</sup>

Artículo 38 es el marco de las fuentes del derecho internacional cuyo objetivo es determinar con exactitud lo que la Corte Internacional de Justicia considerara como derecho internacional y por tanto lo que se puede aplicar al momento de decidir las controversias, emitir sentencias y dar opiniones consultivas. En consecuencia, los académicos, abogados y otras personas involucradas con la construcción del derecho internacional han buscando en las cuatro fuentes del derecho que el artículo 38 describe, una guía y un esquema sinérgico que permita dar sentido a la variedad de información jurídica que la corte entiende como derecho internacional.

Tiene sentido entonces que para este análisis escojamos el artículo 38 de los Estatutos de la Corte Internacional de justicia para realizar un examen del estatus de los derechos humanos en el Internet dentro de lo que pueda considerarse

---

<sup>9</sup> JAYAKUMAR, Kirthi. *Where Does Article 38 Stand Today?* October 12, 2011. Disponible en: <http://www.e-ir.info/2011/10/12/where-does-article-38-stand-today/> Consultado: junio 28, 2012

tradicionalmente como derecho internacional y realizar un diagnóstico simple de la protección que tenemos como usuarios en el ciberespacio.

#### **1.1.1 Las Convenciones Internacionales**

El artículo dos, numeral primero de la *Convención de Viena sobre el Derecho de los Tratados*, consigna la definición aceptada en el desarrollo de las relaciones internacionales, la cual delimita al tratado internacional como: “Un acuerdo internacional celebrado por escrito entre Estados y regido por el Derecho Internacional ya conste en un instrumento único, o en dos o más instrumentos conexos y cualquiera que sea su denominación particular.”<sup>10</sup>

No existe, bajo esta definición, hasta el momento, una convención que hable explícitamente sobre los derechos digitales ni que especifique cual es la protección en referencia la protección de los derechos humanos de los usuarios en el Internet. Esto no significa que no encontremos referencias a la red en tratados bilaterales y multilaterales que se ciñan a la definición de la *Convención de Viena*, pero la mayoría de estas expresiones que encontramos conectadas al ciberespacio están vinculadas con los derechos de autor y la propiedad intelectual, además de menciones sobre el tema en instrumentos de comercio electrónico que se encuentran hasta ahora en sus primeras etapas de formación.

La existencia de un gran número de tratados en materia de propiedad intelectual no es una sorpresa. En el segundo literal del artículo 27 de la Declaración Universal de los Derechos Humanos, se consagra el derecho de “toda persona a la protección de los intereses morales y materiales que le correspondan por razón

---

<sup>10</sup> “2. Términos empleados. 1. Para los efectos de la presente Convención: a) se entiende por “tratado” un acuerdo internacional celebrado por escrito entre Estados y regido por el derecho internacional, ya conste en un instrumento único o en dos o más instrumentos conexos y cualquiera que sea su denominación particular;” *Convención de Viena sobre el Derecho de los Tratados*. Viena, 1969 Disponible en: <http://www.derechos.org/nizkor/ley/viena.html> Consultado: 21 de mayo de 2012.

de las producciones científicas, literarias o artísticas de que sea autora”<sup>11</sup>, ubicando los derechos de autor en una esfera jurídica privilegiada. Es apenas predecible entonces, que siendo el Internet el lugar donde actualmente se intercambia la mayor cantidad de información, los intereses morales y materiales de las obras de los ciudadanos globales deben ser también protegidas en el ciberespacio. Por tanto, dada la naturaleza misma de la red encontramos un mayor desarrollo en el derecho internacional sobre los derechos de autor y la propiedad intelectual en el contexto del Internet.

Es evidente que, además de la preservación de los derechos humanos de los autores y creadores cuyas obras pueden accederse a través de la red, y el esfuerzo por mantener las tecnologías de la información bajo influencia una esfera de jurídica que permita mayor control y protección, existe un interés económico que trae al sector privado a clamar por legislación en el cuestión de propiedad intelectual.

Es evidente que existe una fuerte motivación por parte de los Estados para la construcción de tratados y convenciones internacionales sobre propiedad intelectual y derechos de autor, no solo con el loable fin de proteger los derechos humanos y apaciguar las preocupaciones del sector privado, sino además porque existe una tendencia legislativa y un gran interés por conservar la históricamente sólida estructura de los derechos de autor y la propiedad intelectual, en un contexto alterado por la nuevas tecnologías de la información.

Los instrumentos internacionales sobre comercio electrónico que se encuentran en etapas preparatorias y en construcción, proveen una segundo corriente de futuros tratados y convenciones que tratan a fondo el tema del internet y su relación con los derechos de los usuarios de la red.

---

<sup>11</sup> <http://www.un.org/es/documents/udhr/> Consultado: 21 de mayo de 2012.

Aun cuando estos tratados y proyectos, referentes a otros temas como el comercio internacional y la propiedad intelectual, no contienen referencias específicas a la protección de los derechos humanos en el Internet en general; sí presentan el ciberespacio como ámbito de aplicación del Derecho Internacional. Conviene entonces hacer un corto inventario de estos tratados para tener un panorama de la situación jurídica actual.

- *Tratado de Libre Comercio de América del Norte (NAFTA)* ratificado en 1996 por Estados Unidos, Canadá y México introduce legislación para estos tres Estados en relación al Internet como herramienta de telecomunicaciones y los derechos de autor en las siguientes secciones del tratado:
  - Capítulo 13, bajo "*Telecomunicaciones*" se consigna una reducción las barreras al comercio entre México, Canadá y los Estados Unidos con respecto al acceso a las redes de telecomunicaciones de valor agregado y en servicios de licencias, normas, y los monopolios competencia desleal en el sector de la informática.
  - Capítulo 17 bajo "*Propiedad Intelectual*" en el que el Artículo 1705 modifica los artículos en el *Convenio de Berna* para que se incluyan software, códigos de programación y compilaciones de datos protegiéndolas bajo la categoría de literarias.
  - Capítulo 17, "*Propiedad Intelectual*". El artículo 1708 permite la protección de las marcas en el Internet.<sup>12</sup>
- *Tratado de la Organización Mundial de la Propiedad Intelectual (OMPI) sobre Derecho de Autor* (1996) Extiende la protección de derechos de autor a los programas informáticos y bases de datos, dejando problema en estos casos

---

<sup>12</sup> *Guide to internet law: Treaties*. Disponible en: <http://www.isoc.org/internet/law/treaties.shtml>  
Consultado Junio 28, 2012

los propios datos, es decir incluyendo la compilación y estructura pero no la información personal y comercial allí contenida.

- Artículo 4, “*Programas de ordenador*” este consigna la protección de obras literarias en el marco de lo dispuesto por el Convenio de Berna, cualquiera que sea su modo o forma de expresión, lo que incluye software y base de datos.
- Artículo 7, “Derecho de Alquiler” este incluye los programas de computador dentro de las obras con posibilidad de ser alquilada por el autor.<sup>13</sup>
- *Tratado de la Organización Mundial de la Propiedad Intelectual (OMPI) sobre Interpretación o Ejecución y Fonogramas (1996)*. Instrumento que consigna la protección de derechos económicos de interpretes y productores de fonogramas
  - Artículos 7, 11,16: Este articulo reconoce los derechos de económicos y los derechos morales de actores, cantantes, músicos y bailarines por sus interpretaciones o ejecuciones que se difunden a través de Internet.<sup>14</sup>

Como mencionamos anteriormente existe además una tendencia de construir instrumentos a nivel internacional, con respecto al comercio electrónico, los cuales tratan también temas sobre el derechos de los usuarios y las nuevas tecnologías de información.

- *Ley Modelo de la CNUDMI sobre Comercio Electrónico (1996 proyecto)* Proyecto de fecha 16 de diciembre de 1996, sobre la construcción de la ley modelo para facilitar las transacciones comerciales a través de Internet, por ejemplo mediante el reconocimiento de la validez de la firma digital y la

---

<sup>13</sup> Tratado de la Organización Mundial de la Propiedad Intelectual (OMPI) sobre Derecho de Autor 1996. Disponible en: [http://www.wipo.int/treaties/es/ip/wct/trtdocs\\_wo033.html#P76\\_6670](http://www.wipo.int/treaties/es/ip/wct/trtdocs_wo033.html#P76_6670)

<sup>14</sup> *Guide to Internet Law: Treaties*. Disponible en: <http://www.isoc.org/internet/law/treaties.shtml>. Consultado: Junio 28, 2012

delimitación de la protección a los usuarios que realizan transacciones en internet.

- *Model Trading Agreement de la CNUDMI* para la creación de un formato de contrato comercial electrónico, que permita unificar las prácticas contractuales en el comercio que se realiza cada vez con más frecuencia en el internet.
- *E-terms de la Cámara de Comercio Internacional*, un grupo de trabajo en contratación electrónica ha trabajado con la CNUDMI en la creación de estándares para los negocios electrónicos. Los *e-terms* pretenden resolver problemas sobre la formación del contrato electrónico, autorización, contratación automáticas, firmas digitales, contratación por error, requisitos de información al consumidor, seguridad documental, confidencialidad, valor probatorio de los archivos electrónicos.<sup>15</sup>

Además de las instrumentos internacionales sobre derechos de autor y comercio electrónico, podemos identificar dos instrumentos regionales cruciales sobre la transferencia de datos y privacidad en la Unión Europea, en 1981 el Consejo de Europa redacta el *Convenio para la protección del Individuo en Tratamiento Automatizado de Datos de Carácter Personal*<sup>16</sup> y la Organización para la Cooperación Económica crea la *Directriz para Desarrollo de la Administración de la Protección de la Privacidad y Flujos Transfronterizos de Datos Personales*<sup>17</sup>, estos no son considerados convenciones y tratados en el sentido de la *Convención de Viena* pero sí proveen de un marco jurídico para la organización regional y un modelo de para la construcción legislativa en otros Estados, articulando normas específicas sobre el tratamiento de los datos electrónicos que se mueven dentro de las fronteras de la Unión Europea. Las construcciones

---

<sup>15</sup> PEÑA VALENZUELA, Daniel. *Lex Electrónica: ¿Mito o Realidad? Perspectiva que desde la Contratación por Medios Electrónicos*. Revista la Propiedad Inmaterial. No.7 2003  
<http://comunicaciones.uexternado.edu.co/revistas/index.php/propin/article/view/1152/1093>

<sup>16</sup> *Convention the Protection of Individuals with regard to the Automatic Processing of Personal Data*, ETS No. 108, Stasbourg, 1981. <<http://www.coe.fr/eng/legaltxt/108e.htm>>.

<sup>17</sup> OECD.Guidelines governing the Protection of Privacy and Transborder Data Flows of Personal Data. Paris, 1981.



jurídicas dentro de estos dos documentos son completas y forman el núcleo de las leyes de protección de datos en decenas de países en occidente no solo en la Unión Europea en el Commonwealth, esto muestra que en temas de seguridad de la información personal de los usuarios, de los tímidos intentos de regular los derechos de los usuarios los Estados prefieren trabajar dentro organizaciones internacionales gubernamentales con membresías restringidas tales como OECD o el G-7, con los cuales los acuerdos conectados con la seguridad y el ciberespacio asumen la certeza de hacerse con pares escogidos.

El hecho de que no existan tratados generales a nivel internacional con respecto de los derechos humanos en el internet, no quiere decir que no existan esfuerzos para crear reglas e instrumentos que puedan ser usadas como un primer esfuerzo y base para el futuro de la legislación sobre los derechos digitales y su protección a nivel internacional. Podemos destacar varias Iniciativas motivadas por el nuevo panorama de la revolución digital, impulsadas por los motores de las TIC y bajo la premisa que el acceso a la información y el conocimiento es parte fundamental para la realización de los *Objetivos de Desarrollo del Milenio* y que tiene la capacidad de mejorar el nivel de vida de millones de personas en todo el mundo.

Algunos académicos apoyan además la declaración del acceso a Internet como un derecho fundamental, propuesta apoyada por las Naciones Unidas en el 2011, pues “paradójicamente, mientras la revolución digital ha ampliado las fronteras de la aldea global, la gran mayoría de los habitantes del mundo no se han subido al vagón de este fenómeno en evolución. Por eso también se ha hecho cada vez más grande la brecha que separa el conocimiento de la ignorancia y los ricos de los pobres, tanto dentro de cada país como entre países. Por consiguiente, es imperativo que el mundo colme la brecha digital y ponga los ODM en la ruta de las TIC para conseguirlos rápidamente [...]”<sup>18</sup>

---

<sup>18</sup> Disponible en: <http://www.itu.int/wsis/basic/why-es.html>. Consultado: Julio 2, 2012

Una de esas iniciativas es la *Cumbre Mundial sobre la Sociedad de la Información (CMSI)*. “Reconociendo que esta nueva dinámica exige una discusión a escala mundial, la *Unión Internacional de Telecomunicaciones*, a tenor de una propuesta del Gobierno de Túnez, resolvió en su Conferencia de Plenipotenciarios de Mineápolis de 1998 (Resolución 73) celebrar la Cumbre Mundial sobre la Sociedad de la Información (CMSI) e inscribirla en el programa de las Naciones Unidas”<sup>19</sup>. Creando una iniciativa referente a los derechos de los millones de usuarios que tenga una mayor legitimación y el respaldo de Estados y organizaciones internacionales de peso.

La Resolución 56/183 de diciembre de 2001 de la Asamblea General de las Naciones Unidas aprueba la celebración de la Cumbre Mundial sobre la Sociedad de la Información (CMSI) en dos fases, la primera que se celebró en Ginebra del 10 al 12 de diciembre de 2003, y la segunda en Túnez del 16 al 18 de noviembre de 2005.

En la fase de Ginebra, el objetivo fue redactar y propiciar una clara declaración de voluntad política, y tomar medidas concretas para preparar los fundamentos para de una Sociedad de la Información participativa e incluyente, que tuviese en cuenta los distintos intereses en juego. A esta parte de la cumbre asistieron cerca de 50 jefes de Estado o Gobierno y Vicepresidentes, 82 Ministros y 26 Viceministros de 175 países, así como representantes de organizaciones internacionales, el sector privado y la sociedad civil, que proporcionaron apoyo político y asesoría especializada a la *Declaración de Principios de Ginebra* y el *Plan de Acción de Ginebra*, que se aprobaron el 12 de diciembre de 2003, como resultado del trabajo de la cumbre.

En la fase realizada de Túnez, el objetivo fue poner en marcha el *Plan de Acción de Ginebra* delimitando acciones precisas para su realización, hallar soluciones a

---

<sup>19</sup> *ibid*

los conflictos entre sujetos interesados y alcanzar acuerdos en los campos de gobernabilidad de Internet, mecanismos de financiación, seguimiento del trabajo y compromisos adquiridos y aplicación de los documentos de Ginebra y Túnez. La segunda fase de la CMSI tuvo una asistencia similar a la de Ginebra pero pasando de 11.000 personas a 19.000 de 174 países.

Tomadas por separado, cada una de las fases de la Cumbre fueron la culminación de muchos meses de consultas y negociaciones entre los Estados miembros, expertos de las Naciones Unidas, el sector privado y los representantes no gubernamentales y la sociedad civil, quienes estudiaron una enorme cantidad de información y compartieron un cúmulo de experiencias en los temas relacionados con construcción la Sociedad de la Información más justa y organizada.

Conociendo el alcance y las características principales de la CMSI, podemos establecer que se trato de un verdadero proceso multilateral y multidisciplinario, que le dio importancia y validez a las preocupaciones de múltiples actores de las relaciones internacionales sobre la Sociedad de la información y las TIC. Y aun cuando no se trata de la construcción de un instrumento jurídico internacional, si se implican presidentes, primeros ministros y representantes de alto nivel de las organizaciones intergubernamentales y no gubernamentales de todo el mundo, la sociedad civil y el sector privado, estas conferencias sitúan problemas difíciles y persistentes, en la lista mundial de prioridades. Catapultando estos temas como noticia de importancia global en los medios de comunicación, se moldea la opinión pública y se persuaden a los líderes mundiales para que presten apoyo político a los temas de interés. La participación de cientos de ONG, ciudadanos, académicos y empresarios, en reuniones tanto oficiosas como oficiales, han convertido estas conferencias en “auténticos foros mundiales”<sup>20</sup> para discutir las ventajas y retos que presenta internet.

---

<sup>20</sup> Ibíd.

Se entiende que de conformidad con la *Agenda de Túnez para la Sociedad de la Información*, el mecanismo de implementación de la CSMI a escala internacional deberá organizarse teniendo en cuenta los temas y líneas de acción del *Plan de Acción de Ginebra*, y debe ser moderado o facilitado por los organismos de las Naciones Unidas correspondientes. La UIT, la UNESCO y el PNUD por tanto se le encarga un papel facilitador y de dirección en la puesta en marcha del *Plan de Acción de Ginebra*.

De los documentos producidos resaltamos la *Declaración de Principios de Ginebra de la CSMI*, titulada “*Construir la Sociedad de la Información: un desafío global para el nuevo milenio*” la cual fue adoptada por los líderes mundiales reunidos en la fase de Ginebra el 12 de diciembre de 2003 y que contiene los principios que sustentarán la Sociedad de la Información incluyente, participativa y enmarca en la igualdad que se presenta como meta.

Además del *Plan de Acción de Ginebra de la CSMI* el cual establece objetivos con plazos específicos y metas claras para convertir la visión de una sociedad de la información integradora y justa se convierta en realidad. Los líderes mundiales reunidos en la fase de Ginebra el *Plan de Acción* el 12 de diciembre de 2003; su aplicación se encuentra en curso, la fase de Túnez de la Cumbre proporcionó directrices más detalladas sobre las actividades que habrá que llevar a cabo entre 2005 y 2015, observando los principios en la declaración y generando resultados tangibles hacia la realización de los ODM.

El trabajo realizado en la CSMI se caracterizó por ser completo y reflejar las preocupaciones de todos los actores interesados, en esta se “designaron once líneas de acción para el trabajo e iniciativa futuras, que incluyen: El papel de los gobiernos y de todas las partes interesadas en la promoción de las TIC para el desarrollo; Construcción de infraestructura de la información; Acceso a la información y al conocimiento; Creación de capacidades; Creación de confianza y seguridad en la utilización de las TIC en un entorno habilitador; Utilización

aplicadas de las TIC; Ciber-gobierno; Ciber-negocio; Ciber-educación; Ciber-salud; Ciber-empleo; Ciber-ecología; Ciber-agricultura. Ciber-ciencia; Diversidad e identidad culturales; diversidad lingüística y contenido local; Medios de comunicación y Factores éticos de la sociedad de la información; Cooperación internacional y regional”<sup>21</sup>.

Como propuesta complementaria a las once líneas de acción de la CSMI, el Gobierno de Senegal propuso la creación de un Fondo de Solidaridad Digital para fomentar las TIC en los países en desarrollo como base para crear una Sociedad de la Información justa e incluyente en la que se cierre la llamada brecha digital para garantizar el acceso a internet y los beneficios que esta provee para todos los ciudadanos. En la clausura de la Cumbre de Ginebra, las ciudades de Ginebra, Lyon y el Gobierno de Senegal conciertan el apoyo para la creación efectiva de un "Fondo de Solidaridad Digital" privado en Ginebra con este fin.<sup>22</sup>

Por otro lado, otra de estas iniciativas es la *Asociación para el Progreso de las Comunicaciones* (APC), una organización no gubernamental sin ánimo de lucro con 50 miembros en 35 países. “La *Asociación* trabaja en pequeños grupos cuyo objetivo es impulsar el uso de la tecnología para el desarrollo de sus comunidades, promover sus derechos y trabajar para asegurarse de que las políticas gubernamentales relacionadas con la información y la comunicación se conciben para servir el mejor interés de la población en general, especialmente las personas que viven en los países en desarrollo. La misión de APC es apoyar organizaciones, movimientos sociales e individuos a través de las TICs, para construir iniciativas estratégicas conjuntas con el fin de hacer contribuciones significativas al desarrollo humano equitativo, la justicia social, los procesos políticos participativos y la sostenibilidad ambiental a través de la tecnología.”<sup>23</sup>

---

<sup>21</sup> <http://www.itu.int/wsis/implementation/index-es.html>. Consultado: Julio 2, 2012

<sup>22</sup> <http://www.itu.int/wsis/basic/faqs.asp?lang=es>. Consultado: Julio 2, 2012

<sup>23</sup> <http://www.apc.org/en/about> Consultado: Junio 28 2012

La trascendencia de la APC para este análisis es que en febrero de 2001 durante un taller sobre Derechos en Internet en Europa organizado por la Asociación, se redacta la *Carta sobre Derechos en el Internet*, basada en la *Carta del Pueblo para las Comunicaciones*.<sup>24</sup> En la que se declara que “el Internet es un espacio público global que debe ser abierto y accesible para todos, y aunque el número de personas con acceso crece cada día, muchos siguen excluidos. Al igual que el proceso de globalización, con la que el Internet ha estado estrechamente entrelazado, la difusión del acceso a red sucede en forma desequilibrada y suele exacerbar las desigualdades sociales y económicas. Sin embargo, las TIC pueden ser una poderosa herramienta de movilización social y el desarrollo, resistencia a la injusticia y expresión de la diferencia y la creatividad.”<sup>25</sup>

La APC es una de las pocas organizaciones que ha trabajado abiertamente bajo la premisa de que los derechos fundamentales deben ser protegidos en el contexto del ciberespacio, esta “defiende la idea de que la capacidad de compartir información y comunicarse libremente usando Internet, es vital para la realización de los derechos humanos consagrados en la Declaración Universal de los Derechos Humanos (1948), el Pacto Internacional de Derechos Económicos, Sociales y Culturales (1976), los Pacto Internacional de Derechos Civiles y Políticos (1976) y la Convención sobre la Eliminación de Todas las Formas de Discriminación contra la Mujer (CEDAW, 1980).”<sup>26</sup>

Para los que redactores de la *Carta sobre Derechos en el Internet*, la red tiene el potencial para ser una herramienta que empodere a los pueblos del mundo y por tanto los siguientes derechos deben ser reconocidos, protegidos y respetados: El Acceso a Internet para todos; la libertad de expresión y de asociación; acceso al

---

<sup>24</sup> Las instituciones fundadoras del movimiento de la Carta son: el Centro de Derechos Humanos y de Comunicación (Países Bajos); Red del Tercer Mundo (Malasia), el Movimiento Cultural para el Medio Ambiente (EE.UU.), y AMARC-Asociación Mundial de Radios Comunitarias (Perú / Canadá). <http://www.waccglobal.org/es/19963-alternative-communication-networks/962-The-Peoples-Communication-Charter.html>. Consultado: Junio 28 2012

<sup>25</sup> <http://www.apc.org/en/node/5677/>. November 2006. Consultado: Junio 29, 2012

<sup>26</sup> *Ibíd.*

conocimiento; el aprendizaje compartido y la creación - el software libre y de código abierto y desarrollo de la tecnología; la privacidad, vigilancia y encriptación y la libre gobernanza de Internet.

No obstante el minucioso trabajo realizado por múltiples sujetos interesados en *Carta sobre Derechos en el Internet*, la cual concreta los objetivos de protección a los usuarios en todos los aspectos de la red, esta tiene un ámbito de aplicación reducido y no deja de ser un simple ejercicio académico redactado por quienes mejor conocen las necesidades de la población más vulnerable con respecto al Internet.

Se evidencia que en cuanto a la protección de los derechos humanos en el internet no existen instrumentos internacionales, tratados y convenciones propiamente dichos que realicen una defensa comprensiva de los usuarios. Una vez revisado el literal que consagra los tratados como fuente del derecho internacional debemos pasar a evaluar la situación en el contexto del siguiente literal del artículo la costumbre internacional.

#### **1.1.2 La Costumbre Internacional**

El artículo 38 define las costumbres internacionales como “prueba de una práctica generalmente aceptada como derecho”<sup>27</sup>, “la costumbre internacional puede definirse como un reconocimiento general de los sujetos internacionales a ciertas prácticas, que los Estados consideran como obligatorias.”<sup>28</sup>

Tal vez uno de los elementos más estudiados en materia jurídica internacional, es la costumbre internacional. Esta se construye basada en dos elementos que la distinguen como tal. Primero la *reiterato consuetuda*, la cual es la práctica

---

<sup>27</sup> CORTE INTERNACIONAL DE JUSTICIA. *Estatuto de la Corte Internacional de Justicia*, 1945. Disponible en: <http://www.un.org/spanish/aboutun/icjstat.htm>

<sup>28</sup> LÓPEZ-BASSOLS, Hermilio. *Derecho Internacional Público Contemporáneo e Instrumentos Básicos*. México: Ed. Porrúa, 2003, p. 25.

reiterada por parte los Estados de dicho comportamiento, y la *opinio iuris sive necessitatis*<sup>29</sup> que es la “convicción infalible de los sujetos del derecho internacional de que esas conductas son jurídicamente obligatorias.”<sup>30</sup>

Los comportamientos solo serán considerados costumbre internacional bajo la doble óptica de lo cronológico/material y la obligatoriedad. Es necesario entonces que para que pueda catalogarse una conducta bajo lo precisado en el artículo 38, es primordial primero determinar que que está no sea un comportamiento *sui generis* sino que por el contrario se repite en el tiempo, *reiterato consuetudo*, la conducta debe tener además un grado de estabilidad en su ocurrencia dentro de los Estados, lo que la convierte en una práctica general y así adquirir el estatus de conducta obligatoria. Entonces si en el futuro, se presentará una situación análoga, los Estados tendrán la convicción de actuar precisamente de esa manera, convirtiéndola en costumbre internacional. Pero solo el elemento material no es suficiente el resto de la comunidad internacional deberá tomar dicho comportamiento como obligatorio y asumirlo como la conducta adecuada cuando se presenta una situación similar.

Si consideramos los elementos que caracterizan a la costumbre internacional, es decir que el comportamiento se entienda como práctica generalizada y logre la convicción de los Estados de que esa conducta es obligatoria, podemos entender que por el momento no es posible construir costumbre internacional en el contexto del ciberespacio pues este está envuelto actualmente en tal anarquía que es imposible construir una comportamiento generalizado, esto responde

---

<sup>29</sup> La Corte reafirmó la necesidad de este elemento al establecer en el asunto de la plataforma del Mar del Norte que: “No solo los actos considerados deben poner de relieve una práctica constante, sino que por añadidura deber ser testimonios, por su naturaleza o la manera en que han sido aceptados, de la convicción de que esa práctica se ha hecho obligatoria por la existencia de una regla jurídica”. Reportes Corte Internacional de Justicia, La Haya, 1969

<sup>30</sup> GUTIÉRREZ ESPADAS, Cesáreo. *Derecho Internacional Público*. Madrid: Ed, Trotta, 1995, p. 105. JSTOR [base de datos en línea].



principalmente a dos características propias de la red, la primera la su naturaleza difícil de limitar y la segunda es la novedad del ciberespacio.

Sobre la naturaleza ilimitada de la red, Frances Cairncross expresa “la jurisdicción de los gobiernos está conectada a la geografía; El Internet conoce pocas barreras; El choque entre estas dos características reduce de que los estados pueden hacer individualmente cuando se trata de la red.”<sup>31</sup> El Internet se consolida como un espacio sin confines, en donde la geografía no es más que una palabra, y el tiempo y el espacio, son irrelevantes en el mejor de los casos. “El ciberespacio supera toda barrera de distancia territorial y fronteras”<sup>32</sup> los sitios de Internet se encuentran en todas partes y en ninguna parte a la vez, por tanto se alejan a pasos agigantados del dominio de un gobiernos, y si no existe un control Estatal que pueda asumir una conducta sobre el ciberespacio como practica reiterada como los Estados, tendría que construirse de manera global, por lo que no sería fácil consolidar como costumbre en su definición del artículo 38.

El segundo elemento es la novedad de las TIC y en especial el Internet, como herramienta y como escenario que requiere regulación. El Internet tiene sus más remotos antecedente en la mitad de la década de los sesentas, siendo solo hasta principios de los noventas que alcanza una extensión considerable entre la población en general, el ciberespacio entonces comienza a mostrar su potencial de conectividad y de eliminación de costos de transacción durante la última década del siglo XX y la primera del siglo XXI. Muchos de los efectos y problemáticas del Internet están aún por descubrirse, y aunque en este momento se asumen comportamientos por parte de individuos o gobiernos estos se tornan obsoletos en cuestión de meses y demasiado simples enfrentado a la naturaleza siempre cambiante de la red. Por tanto se entiende que siendo esta una

---

<sup>31</sup> CAIRNCROSS, Frances. *The Death of Dist*, MA: Harvard Business School. 2000, p.177. JSTOR [base de datos en línea].

<sup>32</sup> SCHOLTE, Jan Aart. *Globalization: A Critical Introduction*. 2000, p.75. JSTOR [base de datos en línea]

herramienta nueva, volátil, que no se encuentra de manera consistente en todos los lugares del mundo es difícil definir costumbres internacionales en cuanto al Internet.

Aun cuando se puedan acordar protocolos de control, que procedan a dar forma costumbres con la red, y sea posible encontrar reglamentos de buenas costumbres en el Internet, el ciberespacio sigue siendo demasiado libre, impredecible y cambiante para consolidar costumbre internacional hasta el momento. Habiendo examinado las costumbre y la dificultad para que se concrete según las condicione del artículo 38, es pertinente revisar el siguiente literal que concierne a los principios generales del derecho.

### 1.1.3 Los Principios Generales del Derecho

Estos se definen como “los principios generales del derecho reconocidos por las naciones civilizadas”<sup>33</sup> aquellos reconocidos dentro de los sistemas jurídicos en desarrollo, originados en la legislación interna de cada Estado. Sí podemos encontrar un principio rector que repite en los sistemas jurídicos de los países civilizados, la corte considera que puede ser utilizado para decidir sobre una controversia, como fue utilizado por ejemplo el *principio de la evidencia circunstancial* por la Corte Internacional de Justicia en el litigio relativo al estrecho de Corfú<sup>34</sup>, pues este era reconocido en todos los sistemas jurídicos.<sup>35</sup>

No existen principios generales del derecho referentes al Internet o a los derechos digitales, puesto que los Estados, sí tienen legislación sobre el ciberespacio, casi

---

<sup>33</sup> Estatuto de la Corte Internacional de Justicia, 1945. Disponible en: <http://www.un.org/spanish/aboutun/icjstat.htm>

<sup>34</sup> CORTE INTERNACIONAL DE JUSTICIA. *Recueil*. La Haya, 1949

<sup>35</sup> BARBERIS, Julio A. *Los Principios Generales del Derecho como Fuente del Derecho Internacional*. En: Revista IIDH vol. 14. Disponible en: <http://www.juridicas.unam.mx/publica/librev/rev/iidh/cont/14/dtr/dtr1.pdf>. Consultado: Junio 20 de 2012.

nunca es homogénea ni se desprende de ella principios generales que puedan ser utilizados como fuente del derecho internacional.

Otra interpretación asume que los principios generales pueden ser aplicados al Internet en virtud de su ubicuidad y que precisamente su carácter general es clave para adecuarse al escenario siempre cambiante del ciberespacio. Pero no se ha dado aún el caso en que el Internet o los derechos digitales inspiren un principio general en todos los sistemas jurídicos, cuya naturaleza este enteramente ligada al ciberespacio.

#### 1.1.4 Jurisprudencia y Doctrina

Finalmente el artículo 38 del Estatuto consagra en el literal d estas dos fuentes. Las cuales no han sido catalogadas como fuentes formales, sino como “fuentes auxiliares y subsidiarias para apoyar la interpretación del contenido de normas existentes.”<sup>36</sup>

La jurisprudencia puede definirse como “el conjunto de fallos, sentencias, dictámenes, laudos y opiniones que emanen de los distintos tribunales internacionales”<sup>37</sup>, en este contexto es la utilización de sentencias válidas de los tribunales internacionales para dirimir una controversia presentada ante un tribunal. Se entiende que estas sentencias que conforman la jurisprudencia aceptada, son *inter partes*, por lo que su contenido es aplicable solo para aquellos sujetos directamente en el litigio. Sin embargo, si se encuentran supuestos de hecho análogos entre controversias, la jurisprudencia puede ayudar a llenar lagunas y contradicciones en la ponderación de un derecho.

Dada la naturaleza selectividad de la Corte Internacional de Justicia, la calidad de los juristas que hacen parte de la misma y la imparcialidad en sus juicios, las

---

<sup>36</sup> WERNER, Levi. *Contemporary Internacional Law*. Oxford, Westview Press, 1991, p.40.

Disponible en: <http://biblio.juridicas.unam.mx/estrev/pdf/derint/cont/4/cmt/cmt15.pdf>

<sup>37</sup> Ibid

sentencias emitidas por ésta corporación son las decisiones más relevantes, pues representan a los diversos sistemas jurídicos de la comunidad internacional y los más altos estándares en derecho.

La doctrina por su parte se entiende como el conjunto de trabajos, investigaciones y libros escritos por académicos que consignan avances de los temas de Derecho Internacional. De manera análoga “pueden considerarse los proyectos, informes, reportes y memorandums, de la Comisión de Derecho Internacional de las Naciones Unidas, así como el trabajo de otras instituciones prestigiosas en el área de Derecho Internacional como la Academia de Derecho Internacional en la Haya.”<sup>38</sup>

De los dos elementos auxiliares del artículo 38 puede encontrarse que en relación al Internet, primero, existe poca jurisprudencia internacional sobre el tema y todos los casos que podrían ser categorizados como tal, han sido tratados por las cortes de derecho humanos regionales, jurisprudencia que en su mayoría ha resuelto conflicto en temas de libertad de expresión en la red. Por su parte la doctrina ha avanzado poco a poco en el tema de los derechos humanos en la Internet, los académicos, expertos y funcionarios de organizaciones internacionales comienzan a reconocer la importancia de la protección de los usuarios del Internet y la necesidad de estudiar la realidad y el desarrollo de la vulnerabilidad en el ciberespacio.

Una vez considerados todos los literales del artículo 38 de los Estatutos de la Corte Internacional de Justicia en conexión con la situación de los derechos humanos en el Internet. Es importante para continuar con el diagnostico, estudiar el tratamiento que se le ha dado al tema en el sistema de Naciones Unidas como el escenario de desarrollo del tema en la agenda internacional.

---

<sup>38</sup> KOROVIN Y. A y otros. *Derecho Internacional Público*. México: Grijalbo, 1963.

## **1.2 TRATAMIENTO EN EL SISTEMA DE NACIONES UNIDAS**

El sistema de Naciones Unidas se ha preocupado por el manejo de la tecnología, su utilización como herramienta para el desarrollo y su papel en el avance de los derechos fundamentales. El Internet y las TIC no han sido la excepción, a continuación examinaremos las partes más relevantes del sistema de la ONU que trabajan en relación con los derechos digitales y la gobernabilidad de la red. Así es pertinente entonces, considerar las características de los tres organismos especializados que han trabajado en la materia y cuyas tareas se relacionan íntimamente con el avance de la protección en el ciberespacio.

### **1.2.1 El Grupo de Tareas de la ONU sobre las TIC**

Grupo establecido por el Secretario General Kofi Annan en noviembre de 2001, para establecer asociaciones de múltiples actores, encontrar maneras de difundir las ventajas de la revolución digital y las tecnologías de la información. Por su composición, representan a los sectores público y privado, la sociedad civil, la comunidad científica y los dirigentes de países con economías en desarrollo y en transición, así como los de los países más avanzados.

El Grupo de Tareas de la ONU sobre las TIC y la CMSI son dos procesos independientes. “La CMSI podía presentar documentos en nombre de la comunidad mundial, el Grupo de Tareas de la ONU sobre las TIC fue un elemento catalizador, dentro y fuera de la ONU para ideas y asociaciones de la Sociedad de la Información aunque carecía de la legitimidad democrática de la CMSI. El mandato de este Grupo terminó en diciembre de 2005.”<sup>39</sup>

### **1.2.2 Alianza Global para las TIC y el Desarrollo (GAID)**

---

<sup>39</sup> [http://www.itu.int/wsis/basic/faqs\\_answer.asp?lang=es&faq\\_id=88](http://www.itu.int/wsis/basic/faqs_answer.asp?lang=es&faq_id=88) Consultado: Julio 2, 2012

La Alianza Global para las TIC y el Desarrollo (GAID) es considerado en cierto modo sucesor de el Grupo de Tareas de la ONU sobre las TIC, si bien su composición es significativamente distinta. “El Grupo de Tareas de la ONU sobre las TIC estaba integrado por un determinado número de personas elegidas por el Secretario General de las Naciones Unidas, mientras que el GAID constituye una plataforma informal y abierta a todas las partes interesadas en la Sociedad de la Información.”<sup>40</sup>

### **1.2.3 La UIT (Unión Internacional de Telecomunicaciones)**

“La UIT fue fundada en París en 1865 con el nombre de Unión Telegráfica Internacional. Adopta su nombre actual en 1934, y en 1947 se convierte en organismo especializado de las Naciones Unidas, su primer ámbito de especialización fue el telégrafo, pero hoy la UIT abarca todo el sector de las TIC, desde la radiodifusión digital a Internet, y de las tecnologías móviles a la televisión en 3D.”<sup>41</sup>

Como tal, la UIT “es responsable de la atribución del espectro de frecuencias radioeléctricas y las órbitas de satélite, y de la normalización y el desarrollo de las TIC en el mundo. Esta elabora normas técnicas que garantizan la interconexión continua de las redes y las tecnologías, y nos esforzamos por mejorar el acceso a las TIC de las comunidades insuficientemente atendidas de todo el mundo”<sup>42</sup> Para todos los efectos este organismo especializado es alrededor del cual el desarrollo y la tecnología se cruzan para potencializar el trabajo de la comunidad internacional en camino al logro de las Objetivos de Desarrollo del Milenio.

---

<sup>40</sup> [http://www.itu.int/wsis/basic/faqs\\_answer.asp?lang=es&faq\\_id=88](http://www.itu.int/wsis/basic/faqs_answer.asp?lang=es&faq_id=88) Consultado: Julio 2, 2012

<sup>41</sup> <http://www.itu.int/es/about/Pages/history.aspx>. Consultado: Julio 2, 2012

<sup>42</sup> <http://www.itu.int/es/about/Pages/default.aspx>. Consultado: Julio 2, 2012. Folleto de Información UIT. [http://www.itu.int/dms\\_pub/itu-s/opb/gen/S-GEN-HLPW-2011-PDF-S.pdf](http://www.itu.int/dms_pub/itu-s/opb/gen/S-GEN-HLPW-2011-PDF-S.pdf) 2011

A través de a UIT las Naciones Unidas se han comprometido a conectar a todos los habitantes del planeta, independientemente de su lugar de residencia y de sus recursos, y a proteger el derecho fundamental de todos a comunicarse. Este organismos ha “sustentando su trabajo en la importancia de las TIC, como herramienta fundamentales para ayudar a organizar y a controlar los servicios de emergencia, el abastecimiento de agua, las redes eléctricas y las cadenas de distribución de alimentos. Utilizando las TIC como soporte para la atención médica, la enseñanza, los servicios públicos, los mercados financieros, las redes de transporte y la gestión medioambiental; y permitiendo a la gente comunicarse en todo momento pone las ventajas de las tecnologías modernas de la comunicación al alcance de todos de manera eficaz, segura, asequible”<sup>43</sup>

Un organismo peculiar dentro del sistema de las Naciones Unidas, “al contar con miembros tanto del sector público como del sector privado, en un mundo cada vez más interconectado la UIT es la única organización de alcance mundial que reúne a todos los actores de este sector dinámico y de rápido crecimiento.”<sup>44</sup>

### **1.3 TRATAMIENTO DE LOS DERECHOS HUMANOS Y EL INTERNET EN LAS ORGANIZACIONES NO GUBERNAMENTALES**

El Internet está compuesto por la más avanzada tecnología de los últimos siglos, a pesar de esto es la sinergia entre la técnica y el deseo de conectividad humana, lo que lo hace verdaderamente trascendental. En todos los rincones del planeta las nuevas tecnologías de la información están cambiando la manera como los ciudadanos globales experimentamos la realidad y como vivimos conectados, en segundos y sin restricciones de distancia geográfica. El Internet hace ilimitada la experiencia de ser humano en el siglo XXI.

---

<sup>43</sup> <http://www.itu.int/es/about/Pages/default.aspx>. Consultado: Julio 2, 2012. Folleto de Información UIT. [http://www.itu.int/dms\\_pub/itu-s/opb/gen/S-GEN-HLPW-2011-PDF-S.pdf](http://www.itu.int/dms_pub/itu-s/opb/gen/S-GEN-HLPW-2011-PDF-S.pdf) 2011

<sup>44</sup> <http://www.itu.int/es/about/Pages/history.aspx>. Consultado: Julio 2, 2012

La red es tan parte del gran esquema de avances industriales y tecnológicos de las últimas décadas, como de la cotidianidad de muchos ciudadanos alrededor del mundo y aunque la disimilitud en el acceso a Internet crea la llamada *brecha digital* y no todos pueden disfrutar de la herramienta por igual, las vidas de millones de personas están siendo alteradas y mejoradas cada vez más por el ciberespacio.

Con más frecuencia cada vez, el gobierno y las empresas utilizan sistemas digitales para manejar la información. Las instituciones educativas, entidades bancarias, empresas en el sector salud y proveedores de servicios recurren cada vez más a la automatización de datos, y el auge del comercio electrónico hacen que gran parte de nuestra información se consigne en la red y acceso a servicios al menos en los países de alto y mediano desarrollo, se realicen por completo en el Internet. La manera como comunicamos nuestras ideas, como accedemos a información general y material educativo, y como expresamos nuestras opiniones, se encuentra determinada por las nuevas tecnologías de la información en especial aquella de dispositivos móviles.

Específicamente analizando el contexto político y de la participación ciudadana encontramos que “el Internet ha adquirido un gran significado, con el aumento del número de ciudadanos que lo utilizan para aprender acerca de las políticas y acciones gubernamentales, para discutir temas con otros, para ponerse en contacto con los funcionarios electos, y obtener los materiales de registro de votantes y otra información que pueda facilitar una participación más activa en la política. Observadores de la escena actual han acordado que la red está ampliando dramáticamente el acceso a la información políticamente relevante y ofreciendo a los ciudadanos nuevas las posibilidades de aprendizaje y acción política”<sup>45</sup>. Con ese panorama el Internet se presenta como un medio de

---

<sup>45</sup> BIMBER, Bruce. The Internet and Political Transformation: Populism, Community, and Accelerated Pluralism Polity. Vol. 31, No. 1, 1998, pp. 133-160. JSTOR [base de datos en línea]



comunicación íntimamente conectado con nuestro disfrute de algunos de los derechos fundamentales consignados en la Declaración Universal de los Derechos Humanos, especialmente el derecho a libertad de expresión y el derecho a la privacidad y además de una puerta de entrada para la garantía de otros derechos civiles y políticos.

Análogamente al desarrollo del Internet como herramienta política participativa, y punto neurálgico de la conectividad, aparecen Organizaciones No Gubernamentales (ONG) las cuales “han crecido dramáticamente desde la década del sesenta y continúan creciendo, tanto en número como en campos de acción. Este tipo de organizaciones han creado una red global que conecta a las personas alrededor del mundo, su presupuesto consolidado es enorme, y su trabajo cercano con los gobiernos y con otras organizaciones internacionales es común en la actualidad”<sup>46</sup>.

El objetivo de las ONG es “servir a la sociedad en particular los intereses de la defensa de enfoque, actividades operacionales sobre política social, y los objetivos económicos, como la equidad, la educación, la salud, el medio ambiente”<sup>47</sup>, dentro de las funciones que realizan estas “organizaciones protegen los derechos humanos, proveen una variedad de servicios y funciones humanitarias, llevan los problemas de los ciudadanos a los gobiernos, promueven y supervisan las políticas y fomentan la participación política a través de la provisión de información. Algunas están organizaciones trabajan en torno a temas específicos y proporcionan análisis y conocimientos técnicos, sirven como mecanismos de alerta temprana y ayudan a vigilar y aplicar los acuerdos internacionales”<sup>48</sup>.

---

<sup>46</sup> TAMAYO FRANCO, Rafael. La regulación internacional de las ONG como una herramienta para la consolidación del sistema de gobernabilidad global. Relaciones Internacionales Internacionales en Contexto. Medellín: Fondo editorial Universidad EAFIT, 2009, p. 51

<sup>47</sup> YAZIJI, Michael; IMD, Lausanne y DOH, Jonathan. NGOs and Corporations: Conflict and Collaboration. Villanova University, 2009. Disponible en: [http://assets.cambridge.org/97805218/66842/frontmatter/9780521866842\\_frontmatter.pdf](http://assets.cambridge.org/97805218/66842/frontmatter/9780521866842_frontmatter.pdf). Consultado: junio 27, 2012

<sup>48</sup> <http://www.ngo.org/ngoinfo/define.html>. Consultado: junio 27, 2012

Varias ONG trabajan de manera activa en la creación de políticas públicas nacionales que favorezcan a la población, “proporcionan información a los gobiernos o están estrechamente relacionadas con las acciones de la Organización de las Naciones Unidas (ONU)”<sup>49</sup>.

Habiendo establecido que el Internet se consolida cada día como una influencia más fuerte en nuestras vidas, cuya participación en el disfrute de los derechos fundamentales es actualmente innegable. Las ONG encuentran en el Internet y la aplicación de los derechos fundamentales en la red, un fértil campo de acción para realizar sus funciones de manera efectiva y traer beneficios a la sociedad que clama por una experiencia más segura y garantista en el Internet.

Cada ONG tiene una naturaleza diferente, y en el tema de los derechos en el Internet existen algunas organizaciones compuestas por defensores de derechos humanos con gran bagaje y trasfondo histórico que han puesto el ciberespacio en la mira para reportar abusos en conexión con los derechos fundamentales; Por otro lado existen ONG que trabajan el tema conformadas por miembros de la industria de la informática, empresarios, programadores, creadores de software, usuarios y defensores de la red y consumidores involucrados en los procesos más íntimos de la Internet que poseen amplio conocimiento tecnología y por tanto están al tanto de la vulnerabilidad del usuario.

#### **1.3.1 Iniciativa de Red Global**

Las organizaciones no gubernamentales empiezan a considerar de manera más frecuente, “el papel central de el Internet para la vida económica, política y social de las personas en todo el mundo, y a su vez incrementan la atención a la política estatal sobre Internet, y como los Estados entonces se enfrentan a desafíos de la aplicación de la ley, la seguridad nacional y protección de poblaciones vulnerables

---

<sup>49</sup> TAMAYO FRANCO. Op Cit.

como los niños ponderada con la defensa de los derechos humanos en la era digital, y el papel de las empresas privadas como el centro de atención siendo proveedores de las redes y servicios de la industria.”<sup>50</sup>

Teniendo en cuenta el papel central de la empresa privada, “las decisiones tomadas por sector de las tecnologías de la información y las comunicaciones (TIC) puede afectar a millones de personas todos los días. Por ejemplo aquellas empresas que almacenan datos, que venden o licencian tecnología, responden a las peticiones de los gobiernos para otorgar acceso información personales de su usuarios puede tener implicaciones con la seguridad nacional y la privacidad de quienes utilizan sus servicios. Como estas decisiones que afectan directamente la capacidad de los gobiernos en la aplicación de legislación respecto del internet y el manejo de la información, además pueden ser determinantes para en el ejercicio e la privacidad y la libertad de expresión de millones de usuarios de Internet y móviles en todo el mundo”<sup>51</sup>

Pero no siempre existe armonía entre las decisiones estatales y las políticas empresariales de estas compañías prestadoras de servicios, y en ocasiones se perciben que entran en conflicto con el reconocimiento internacional derechos humanos a la libertad de expresión y la privacidad; En respuesta a la responsabilidad con sus usuarios y la creciente presión del gobierno para que las compañías en el sector de la TIC se adhieran a las políticas nacionales, se reúnen en el 2008 importantes compañías del sector TIC con organizaciones de la sociedad civil (incluyendo grupos en defensa de derechos humanos y la libertad de prensa), inversionistas y académicos para crear la Iniciativa de Red Global (Global Network Initiative (GNI)), esta coalición se basa en el interés de preservar

---

<sup>50</sup> Global Network Initiative. Who we are, What we do, Why it matters. Disponible en: [https://globalnetworkinitiative.org/sites/default/files/GNI\\_brochure.pdf](https://globalnetworkinitiative.org/sites/default/files/GNI_brochure.pdf). Consultado: junio 27, 2012

<sup>51</sup> Global Network Initiative. Who we are, What we do, Why it matters. Disponible en: [https://globalnetworkinitiative.org/sites/default/files/GNI\\_brochure.pdf](https://globalnetworkinitiative.org/sites/default/files/GNI_brochure.pdf). Consultado: junio 27, 2012

los derechos fundamentales a libertad de expresión y la privacidad en la era del Internet.

La coalición de actores pertenecientes a la GNI se reúne para proveer orientación a la industria de las TIC y partes interesadas, sobre la manera de proteger y promover los derechos humanos frente a las presiones de los gobiernos a tomar acciones que atenten contra el pleno disfrute de las ventajas de la red y el goce de derechos fundamentales en el Internet. Así como proveer un espacio de trabajo para el avancen del imperio de la ley y el fomento de adopción de legislación, políticas y prácticas que resguarden la libertad de expresión y la privacidad a través de la colaboración entre empresas, ONG, inversores y académicos.

La Iniciativa de Red Global fue creada con el objetivo de proteger y promover los derechos fundamentales en el ámbito del Internet, ésta se construye como una red de apoyo para las empresas en el campo de las TIC; una institución que presta asesoría especializada con el fin de cumplir a cabalidad las obligaciones estatales que se desprenden de su trabajo, y proveer a estas empresas y la sociedad civil de espacios para compartir lecciones aprendidas y consolidar participación política como gremio, con el fin de garantizar que exista rendición de cuentas en materia legislativa y transparencia en la protección de los intereses de los ciudadanos del mundo que son usuarios de la red.<sup>52</sup>

La GNI fue lanzada durante el 60 aniversario de la Declaración Universal de los Derechos Humanos y se basa en los principios internacionalmente reconocidos sobre los derechos fundamentales en especial la libertad de expresión y privacidad. Busca además, “resultados congruentes con los instrumentos y normas internacionales reconocidos que traten estos derechos dando primacía a la Declaración Universal de los Derechos Humanos, el Pacto Internacional de

---

<sup>52</sup> Ibid

Derechos Civiles y Políticos y el Pacto Internacional de Derechos Económicos, Sociales y Culturales.

Los participantes en la GNI están conscientes que derechos humanos consignados en instrumentos internacionales tienen límites y no son absolutos, admitiendo que hay maneras responsable y garantistas de vulnerar el contenido del derecho cuando se trate por ejemplo, de vigilancia para combatir la delincuencia, terrorismo o la explotación de los recursos digitales que vulnerar otros derechos o la protección de menores. Sin embargo, los miembros de la Iniciativa se han comprometido a promover un alto nivel diligencia y gestión de riesgos en relación con las demandas que reciben del gobierno y a exigir una mayor transparencia para los usuarios, considerando el impacto de estos límites sobre su disfrute de sus derechos fundamentales.

Se pueden distinguir tres documentos básicos que describen los objetivos de la GNI y de los compromisos clave de sus participantes:

- “Los *Principios de la GNI* consagran el compromiso general de los miembros de la Iniciativa para favorecer la promoción de los derechos de los usuarios a la libertad de expresión y la privacidad en el Internet. Sirven para proveer de orientación de alto nivel a la industria de las TICs sobre la manera de respetar, y promover los derechos de los usuarios, incluso cuando se enfrentan a las demandas del gobierno por negarse a divulgar información personal. Los *Principios* tienen la intención de tener una aplicación global y se basan en instrumentos internacionales de derechos humanos y normas nacionales que la alianza considera efectivas.”<sup>53</sup>
- “Las *Directrices de Implementación* esta proporcionan una guía más detallada a las empresas TIC sobre cómo poner en práctica los *Principios*, y también

---

<sup>53</sup> <http://www.globalnetworkinitiative.org/faq/index.php> Consultado: junio 25, 2012

aportan el marco para las colaboraciones entre empresas, ONG, inversores y académicas. Las *Directrices* se concibieron para ser actualizadas periódicamente y revisadas para tener en cuenta la experiencia real, evolución de las circunstancias y la información que efectivamente proveen sobre el tema de los interesados.”<sup>54</sup>

- “El documento *Gobernabilidad, Rendición de Cuentas y Marco de Aprendizaje* establecen una nueva estructura de gobernabilidad para las compañías con una dinámica de múltiples partes interesadas, objetivos de colaboración y un sistema de rendición de cuentas para la compañía, con el fin de apoyar los *Principios*, maximizar las oportunidades de aprendizaje y garantizar la integridad y la eficacia de la Iniciativa.”<sup>55</sup>

Con el tiempo, el objetivo es que los *Principios y Directrices de Implementación* se arraiguen en el escenario empresarial internacional, se conviertan en estándares globales para el sector de las TIC, sean adoptados por empresas en todo el mundo y empleados por las diversas partes interesadas para promover los derechos humanos en la red, y obtener reconocimiento por parte de los gobiernos y organismos internacionales.

A través de la definición de normas comunes, el GNI apoya a las empresas en la gestión de riesgos en el tema de los derechos humanos y las oportunidades de protección asociadas con la provisión de productos y servicios de TICs a nivel mundial. Las normas compartidas también proporcionan un enfoque sistemático para resistir los esfuerzos de los gobiernos de incluir a las empresas en los actos de censura y vigilancia que van más allá de la ley o que no sean reconocidos a las leyes internacionalmente que reconocen derechos humanos y las normas nacionales.

---

<sup>54</sup> <http://www.globalnetworkinitiative.org/faq/index.php> Consultado: junio 25, 2012

<sup>55</sup> <http://www.globalnetworkinitiative.org/faq/index.php> Consultado: junio 27, 2012

Los participantes reconocen que las acciones de empresas responsables por sí sola no pueden garantizar que los derechos humanos no sean violentados. Los gobiernos tienen la responsabilidad última de asegurar que los derechos humanos de sus ciudadanos sean respetados, protegidos, promovidos y realizados. Esa es la razón por GNI se ha comprometido a realizar acciones colectivas para promover la adopción de leyes, políticas y prácticas que protejan y respeten la libertad de expresión y la privacidad. Comenzando a partir de la premisa de que la colaboración entre la industria de las TIC, las organizaciones de la sociedad civil, inversionistas y académicos pueden fortalecer los esfuerzos para promover la libertad de expresión y la privacidad a nivel mundial.

Miembros de este proyecto incluyen Electronic Frontier Foundation, Human Rights Watch, Google, Microsoft, Yahoo, Centro para la Democracia y la Tecnología, el Comité para la Protección de Periodistas, Human Rights First, Human Rights China, Index on Censorship, Calvert Group, Domini Social Investments, F&C Asset Management, Folksam, el Centro Berkman para estudios de la Sociedad y el Internet de Harvard y Centro de Estudios sobre Libertad de Expresión y Acceso a la Información-CELE- en la Universidad de Palermo, Argentina.

La GNI es la más predominante de las ONG en temas de protección digital y avance de los derechos de los usuarios del Internet habiendo estudiado su historia, misión y objetivos, conviene estudiar aquellas con menos reconocimiento y poder, cuyo trabajo se restringe a temas o regiones específicas pero que se dedica igualmente al avance de la legislación en búsqueda de la protección del ciberespacio.

### 1.3.2 Grupos en Defensa de los Derechos Digitales

Aparte de grandes iniciativas como la GNI existen grupos de defensa de los derechos digitales.

- Human Rights Watch

Human Rights Watch es una de las principales organizaciones internacionales no gubernamentales dedicadas a la defensa y la protección de los derechos humanos. Fundada en 1978 como Helsinki Watch, la organización tenía como “objetivo, apoyar a los grupos ciudadanos formados en todo el bloque soviético en la verificación del cumplimiento gubernamental de los Acuerdos de Helsinki de 1975. Conforme la organización creció, se crearon los Comités de Observación para cubrir otras regiones del mundo.”<sup>56</sup>

Desde su creación como Helsinki Watch, la organización adopta una metodología en la que se denuncia públicamente a los gobiernos abusivos a través de los medios de comunicación, o través de los intercambios directos, generando una cultura de "nombrar y avergonzar" que posiciona a Human Rights Watch actualmente como una de las ONG con más influencia y poder en el escenario internacional. Ésta moviliza y concentra la atención mundial en los lugares donde se presentan violaciones a los derechos humanos, según su propio lenguaje dicen “dar voz a los oprimidos y exigir rendimiento de cuentas por parte de los opresores”<sup>57</sup>. El trabajo de Human Rights Watch se basa en una red de emisarios y ONG aliadas que conducen rigurosas investigaciones de campo que proveen información para crear estrategia política y focalizada, que pueda publicarse y por tanto generan una intensa presión que resulte en una acción de cambio.

---

<sup>56</sup> <http://www.hrw.org/en/news/2008/10/30/internet-rights-protection-initiative-launches>. Consultado: Junio 27 2012

<sup>57</sup> <http://www.hrw.org/en/news/2008/10/30/internet-rights-protection-initiative-launches>. Consultado: Junio 27 2012



El objetivo de HRW es “proteger los derechos humanos de personas en todo el mundo”<sup>58</sup>, por tanto la organización crea una cadena de solidaridad con víctimas y activistas “para evitar la discriminación, defender la libertad política, proteger a las personas de la conducta inhumana en tiempos de guerra, y para enjuiciar a los infractores.”<sup>59</sup> Además investigar y exponer violaciones de derechos humanos y crear una cultura rendición de cuentas para asignar responsabilidad a los violadores. Desafiamos a los gobiernos y los que detentan el poder para poner fin a las prácticas abusivas y que respeten el derecho internacional y por sobre todo los derechos humanos. Con la ayuda de la opinión pública y la comunidad internacional para apoyar la causa de los derechos humanos.

El trabajo de HRW es exhaustivo y con un equipo de más de 275 personas en todo el mundo integrado por profesionales de los derechos humanos de todas las nacionalidades, publica más de un centenar de informes y documentos informativos sobre las condiciones de los derechos humanos en unos 90 países los cuales generan una intensa cobertura mediática nacional e internacional, atrayendo la atención de, la sociedad civil, las organizaciones internacionales y los otros gobiernos a los abusos a nivel mundial.

*Human Rights Watch* hace parte de la *Iniciativa de Red Global* y en conjunto, han llevado a la prensa casos de abuso contra la libertad de expresión y la privacidad en Internet China y varios países del medio Oriente. Para Human Rights Watch el trabajo realizado con GNI es un paso importante para combatir la censura en la red y proteger la privacidad de los usuarios, pero especifica que se necesita más compromiso por parte de los gobiernos y leyes sólidas para la protección en el Internet.<sup>60</sup>

---

<sup>58</sup> <http://www.hrw.org/about>. Consultado: Junio 27 2012

<sup>59</sup> *Ibid*

<sup>60</sup> <http://www.hrw.org/en/news/2008/10/30/internet-rights-protection-initiative-launches>. Consultado: Junio 27 2012

- Centro para la Democracia y la Tecnología (CDT)

Es una Organización sin ánimo de lucro cuyo objetivo es avocar por política pública que garanticen la libertad en Internet, siendo una organización líder que trabaja en el límite crítico innovación en política pública y legislación sobre TICs.” Cuando Internet se encontraba aun en su infancia, CDT forma a las primeras elecciones legislativas y decisiones judiciales que permitieron que esta tecnología de la libertad a florecer, comprometidos con la búsqueda de soluciones innovadoras, prácticas y equilibrada de la política de mano dura desafíos que enfrenta este medio en rápida evolución”<sup>61</sup>.

“CDT ha abogado por la legislación revolucionaria, ganó los casos emblemáticos de la corte, construido coaliciones ganadoras y promueve estándares de la industria y prácticas, reunió a las empresas y los defensores de argumentar con éxito ante la Corte Suprema de una nueva teoría para la protección de la libertad de expresión en línea, dando la Internet la mayor protección de la Primera Enmienda.

“El *Centro para la Democracia y la Tecnología* ha trabajado con el Congreso de los Estados Unidos para aprobar la histórica ley de los ISP (Art. 230) y proveedores de blindaje de servicios en línea con la responsabilidad por contenidos generados por usuarios y allanando el camino para los medios de comunicación social de hoy en día. Creó el innovador *Coalición Anti-Spyware*, ampliamente reconocido por frenar el malware y la mejorar de la confianza y la seguridad en la Web y la *Coalición del Debido Proceso Digital* integrado por las empresas de Internet y las telecomunicaciones y los defensores de todo el espectro político, que ahora trabaja para asegurar que la información almacenada en la nube de Internet tiene una fuerte protección contra el acceso del gobierno. Crea además la *Global Internet Policy Initiative* (GIPI), que capacita y brinda apoyo

---

<sup>61</sup> <https://www.cdt.org/> Consultado: Junio 27 2012

jurídico y político para la libertad en Internet aboga por trabajar para promover políticas y prácticas que apoyan la Internet abierta”<sup>62</sup>

- Electronic Frontier Foundation

Es una Organización no gubernamental en defensa libertades en el mundo de la red, fundada en 1990 para hacer frente a los temas de vanguardia para defender la libertad de expresión, la invasión a la privacidad y derechos de los consumidores, protegiendo el interés público en todas las batallas críticas que afecta a los derechos digitales. Es una organización sin ánimo de lucro financiada por medio de donaciones.

Combinando la experiencia de los abogados, analistas políticos, activistas y tecnólogos, la EFF logra victorias importantes en nombre de los consumidores y el público en general. Luchando por la libertad digital sobre todo en los tribunales, trabajando en la defensa de demandas judiciales incluso en contra del el gobierno americano o las grandes corporaciones. Provee asesoraría a políticos, educación a la prensa y el público, además de proporcionar un punto de encuentro para ciudadanos interesados a través de la creación de un Centro de Acción para fomentar la lucha contra legislación inadecuada<sup>63</sup>.

- European Digital Rights

Es una organización sin ánimo de lucro fundada en junio de 2002 en Berlín por diez organizaciones no gubernamentales de siete países; en la actualidad esta compuesta por 32 ONG defensoras del derecho a privacidad y la libertad de expresión, en alianza con organizaciones de derechos civiles cuenta con oficinas en 20 diferentes países de Europa.

---

<sup>62</sup> Ibid

<sup>63</sup> <https://www.eff.org/about> Consultado junio 28, 2012

Esta organización tiene como objetivo defender los derechos humanos en el contexto de la sociedad de la información. La necesidad de cooperación entre organizaciones activas en Europa en la medida que ha aumentado la regulación en relación con la Internet, los derechos de autor y la privacidad generada por instituciones europeas, o de las instituciones internacionales con fuerte impacto en Europa.<sup>64</sup>

Algunos ejemplos de los reglamentos y los desarrollos que tienen la atención de European Digital Rights son los requisitos de retención de datos, spam, interceptación de telecomunicaciones, derechos de autor y restricciones de uso justo, el tratado de la ciber delincuencia, la clasificación, filtrado y bloqueo de contenidos en Internet y la notificación y desmontaje-procedimientos de sitios web.

- Free Software Foundation

A medida que nuestra sociedad se hace más dependiente de los computadores y sistemas electrónicos, el software que ejecuta es de vital importancia para asegurar el futuro de una sociedad libre.

El concepto de software libre implica tener control sobre la tecnología que utilizamos en nuestros hogares, instituciones educativas y negocios, donde los equipos trabajan para nuestro beneficio individual y colectivo, no para el beneficio de las empresas de software o de los gobiernos que intenten restringir y controlar nosotros.

La Free Software Foundation es una organizaciones no gubernamentales en el ámbito del Internet y las TIC con mayor trayectoria, fundada en 1985, tiene como objetivo asegurar la libertad de los usuarios de computadoras mediante la promoción del desarrollo y uso de la libre de software y documentación, en particular el sistema operativo GNU y haciendo campaña contra las amenazas a la

---

<sup>64</sup> <http://www.edri.org/about/> Consultado junio 28, 2012

libertad digital para el usuario, como Gestión Digital de Restricciones (DRM y las patentes de software).

“El movimiento del software libre es uno de los movimientos sociales más exitosos en los últimos 25 años, impulsado por una comunidad mundial de programadores motivados por un sentido ético de cooperación, dedicados a la causa de la libertad y la colaboración con el movimiento del software libre, enfocándose en la educación de la comunidad en general sobre el peligro de no tener la libertad del software, sobre las dificultades de perder el control de su informática.”<sup>65</sup>

Además de contener un archivo histórico sobre el movimiento del software libre, la FSF patrocina el proyecto GNU, cuyo objetivo ofrecer un sistema operativo completo licenciado como software libre. Financiar y promover el desarrollo importante de software libre y proporcionar sistemas de desarrollo para quienes hacen el mantenimiento de software GNU, alimentando el software y actualizándolo con la ayuda de voluntarios alrededor del mundo.

La FSF también proporciona recursos importantes para la comunidad, incluyendo el directorio de software libre de FSF / UNESCO.

- Open Rights Group

Esta organización es líder en los derechos de defensa de la libertad de expresión, la privacidad, la innovación, la creatividad y de los consumidores en el Internet en el Reino Unido. Fundada en 2005 por 1.000 activistas digitales, ORG es una organización sin ánimo de lucro cuyo presupuesto viene en su mayoría de donaciones.<sup>66</sup>

La organización está manejada por un Consejo Asesor formado por un nutrido grupo de expertos en tecnología, académicos y activistas que, en conjunto, tienen

---

<sup>65</sup> <http://www.fsf.org/about/> Consultado: junio 28, 2012

<sup>66</sup> <http://www.openrightsgroup.org/about/> Consultado: junio 28, 2012

una gran experiencia y su funcionamiento es supervisado por un Consejo de Administración, ejecutivos comprometidos que trabajan sin remuneración.

Su objetivo es luchar contra políticas públicas y legislación cuando estas amenacen los derechos de los ciudadanos, estableciendo canales de comunicación con los políticos responsables, informando a la población a través de los medios de comunicación y la movilización activistas.

Estas organizaciones se unen a otras miles consientes de las dificultades que enfrenta la nueva sociedad de la información en referencia a las amenazas a los derechos humanos. La mayoría de estas organizaciones tienen sede en Europa o Estados Unidos y aunque sus esfuerzos de protección se extienden a los países en desarrollo, existe una gran falencia de organizaciones del sur global que trabajen a nivel local.

Estos grupos están compuestos en su mayoría por defensores de derechos humanos, profesionales y académicos que conocen el ciberespacio como pocos en el mundo político y legislativo, y por tanto deberían tener un papel importante en la concepción de la futura legislación sobre el tema. La defensa que pueden proveer estos grupos encuentra resonancia en los usuarios quienes confían a este tipo de organizaciones la defensa de sus intereses precisamente por la naturaleza técnica de su conocimiento.

## **2. ANÁLISIS DEL DERECHO A LA LIBERTAD DE EXPRESIÓN Y EL DERECHO A LA PRIVACIDAD EN EL CONTEXTO DEL INTERNET**

### **2.1 DERECHO A LA LIBERTAD DE OPINIÓN Y DE EXPRESIÓN**

En el corazón de la Declaración de los Derechos Humanos, se encuentra el derecho a la libertad de expresión, el cual consagra la protección de la prerrogativa que tenemos todos los seres humanos a expresar sus puntos de vista, ideas y opiniones libremente. Este incluye el acto de la búsqueda, recepción, creación y transmisión de ideas sin importar el medio que se utilice. “La libertad de expresión abarca, la inviolabilidad de la opinión de un individuo, una prensa libre, la transmisión y recepción de ideas e información, la libertad de expresión en el arte y otras formas, la capacidad de recibir ideas de otros lugares, e incluso el derecho a guardar silencio”<sup>67</sup>. “Establece el derecho del ciudadano a informar y a la vez. Ser informado en forma veraz e imparcial, al mismo tiempo que se establece para los medios de comunicación su responsabilidad social, y garantiza al ciudadano el derecho de rectificación pero no de cualquier manera sino en condiciones de equidad”<sup>68</sup>

Podemos caracterizar el derecho a la libertad de expresión como un derecho fundamental, “importante por derecho propio y también debido a su función de apoyo en la protección de todos los demás derechos. Es un derecho complejo: En primer lugar, porque no es absoluto, sino que puede limitarse a proteger otros intereses superiores públicos y privados, tales como la seguridad nacional o la privacidad. En segundo lugar, protege tanto el derecho del orador y el derecho del oyente, en este último caso para recibir una diversidad de información y las ideas.

---

<sup>67</sup> RISHWORTH P.; HUSCROFT G.; MAHONEY, R. y OPTICAN, S. The New Zealand Bill of Rights. Melbourne: Oxford University Press. 2003.

<sup>68</sup> BENAVIDES LOPEZ. Op. cit. p. 175

A veces, estos derechos parecen estar en conflicto, y la asignación de prioridad entre ellos puede requerir un ejercicio de difícil equilibrio.”<sup>69</sup>

En el contexto de un derecho interno la Corte Constitucional colombiana se ha pronunciado sobre la libertad de expresión definiéndola como “el derecho en cabeza de todo ser humano de expresar y difundir su pensamiento y opiniones”<sup>70</sup>, además comprende la facultad de hacerlo sin temor a ser coartado de alguna manera, y valiéndose de cualquier medio.

Así también el derecho a la información, es decir, la libertad para informar y recibir información veraz e imparcial, se ha entendido como “aquel derecho fundamental que tiene toda persona a ser informada y a informarse de la verdad, para juzgar por sí misma sobre la realidad con conocimiento suficiente”<sup>71</sup> lo que se encuentra íntimamente ligado con la libertad de expresión.

“Sin embargo, se ha considerado que el derecho a la libertad de expresión es una figura más amplia que la del derecho a la información, pues abarca diversas especies de derechos y se encuentra limitada en menor medida, ya que lo que una persona exprese no debe estar sujeto a criterios de veracidad e imparcialidad. Por esta razón, la jurisprudencia de la Corte Constitucional colombiana ha planteado que en un primer momento este derecho sólo encuentra límites ante el ejercicio de los derechos fundamentales de las demás personas. En este sentido, la libertad de expresión se ha erigido como la garantía que permite a toda persona manifestar en forma libre sus opiniones, pensamientos e ideas sin que importe, en principio, qué tan molesta, equivocada o inmoral pueda resultar la expresión de sus ideas a otros. De ahí que la censura, prohibida tajantemente por la

---

<sup>69</sup> MENDEL, Toby y SALOMON, Eve. Freedom of Expression and Broadcasting Regulation Communication and Information. CI Debates SERIES. N.8 – February 2011

<sup>70</sup> Sentencias T-317 de 1994, T - 066 de 1998 y SU-1723 de 2000.

<sup>71</sup> Sentencia C-045 de 1996



Constitución,<sup>72</sup> sólo es legítima cuando se ejerce sobre formas de expresión que impidan grave y directamente el ejercicio de los derechos ajenos".<sup>73</sup>

En el ámbito de la tecnología de la información, el derecho a la libertad de expresión se ha centrado en la naturaleza del Internet para almacenar y transmitir información, en especial como herramienta de comunicación y vehículo para las ideas. Es nuestra prerrogativa como titulares del derecho utilizar la red para expresar nuestras opiniones y compartir información, o en el entendimiento de la doble naturaleza del derecho, acceder a la información que se encuentra consignada en ella de la cual nos ocuparemos en puntos siguientes.

### **2.1.1 Contenido del Derecho**

El derecho a libertad de expresión no solo se reduce a la facultad de expresarse sin restricciones cualquiera que fue el medio elegido y a la prerrogativa de acceder a la información. La siguiente división descompone el derecho a la libertad de expresión en todos aquellos derechos que se derivan de él, pues para realizar un análisis completo se debe ser minucioso en la descripción de lo que este comprende cuando se analiza este derecho.

#### **2.1.1.1 El derecho a la libertad de expresión y de opinión**

En la intención primera de la redacción del texto que consagra la libertad de expresión en la Declaración Universal de los Derechos Humanos se protege la facultad de toda persona de difundir sus ideas y opiniones sobre cualquier tema y

---

<sup>72</sup> CONSTITUCIÓN COLOMBIANA (1991). Artículo 20. "Se garantiza a toda persona la libertad de expresar y difundir su pensamiento y opiniones, la de informar y recibir información veraz e imparcial, y la de fundar medios masivos de comunicación. Estos son libres y tienen responsabilidad social. Se garantiza el derecho a la rectificación en condiciones de equidad. No habrá censura."

<sup>73</sup> AGUIRRE ROMÁN, Javier Orlando y PABÓN MANTILLA, Patricia (2007). Reconstrucción del derecho a la libertad de expresión en la jurisprudencia Constitucional: concepto, escenarios y límites. En: Opinión Jurídica 6, no. 12: 35-59. Fuente Académica Premier, EBSCOhost, internet. Consulta: June 8, 2012

a través de cualquier medio, el derecho garantiza que no tendrá obstáculos ni impedimentos para llevar la información a la luz pública, mientras estas no constituyan una violación a otros derechos allí consignados, por cualquier medio y sin distinción en el contenido de dicha información.

#### **2.1.1.2 El derecho a investigar, recibir e distribuir información e ideas**

En esta segunda faceta del derecho a la libertad de expresión podemos discernir el derecho de toda persona a impartir, buscar, recibir información por el medio de su elección, a un receptor o receptores de su elección, de manera pública o privada, del mismo modo la libertad de impartir información tiene diferentes matices, el primero de ellos la libertad de prensa.

La resolución 59 (I), aprobada por la Asamblea General de las Naciones Unidas en su primera reunión en 1946, consagra la libertad de prensa como parte del derecho fundamental a la libertad de expresión, "la libertad de información es un derecho humano fundamental y piedra angular de todas las libertades a las cuales están consagrada Naciones Unidas. La libertad de información implica el derecho a reunirse, transmitir y publicar noticias en cualquier lugar y en todas partes sin trabas."<sup>74</sup>

El derecho a la libertad de prensa "como tal, es un factor esencial en cualquier esfuerzo serio para promover la paz y el progreso del mundo. La premisa de que la comprensión y cooperación entre las naciones es imposible sin la alerta y el sonido de una opinión pública mundial"<sup>75</sup> por lo que se considera para la cual la un vehículo clave para garantizar todas las libertades fundamentales.

---

<sup>74</sup> GUSEVA, Marina; Mounira Nakaa, Anne-Sophie Novel Kirsi Pekkala Bachir Souberou Sami Stouli. Press freedom and development: An analysis of correlations between freedom of the press and the different dimensions of development, poverty, governance and peace. United Nations Educational Scientific and Cultural Organization Communication and Information Sector Division for Freedom of Expression, Democracy and Peace. 2008. p. 13-14

<sup>75</sup> Ibid

Los esfuerzos por consignar todas las facetas de la libertad de expresión en la manifestaciones multilaterales de protección de los derechos humanos lleva a que, el artículo 19 de la Declaración Universal de los Derechos Humanos haga hincapié en que "toda persona tiene el derecho a la libertad de opinión y de expresión, este derecho incluye la libertad de opiniones sin interferencia y la libertad de buscar, recibir y difundir información e ideas, por cualquier medio y sin consideración de fronteras."<sup>76</sup> Con esta redacción la comunidad internacional reitera la importancia de la libertad de expresión y específicamente de la libertad de prensa, reconociendo que "el libre flujo de ideas es esencial para las sociedades, para que los pueblos pueden entender unos a otros y el intercambio de conocimientos pueda avanzar."<sup>77</sup>

La construcción del flujo libre de información entre ciudadanos que se espera se desprenda de la consagración de la libertad de expresión como derecho fundamental, implica la existencia de una prensa libre. Para considerarse libre, "la prensa tiene que ser independiente y plural: independiente del control gubernamental, político o económico o del control de los materiales esenciales para su producción y difusión; y pluralista a través de la ausencia de monopolios y la existencia del número mayor posible de periódicos, revistas y publicaciones que reflejen la más amplia gama posible de opiniones dentro la comunidad."<sup>78</sup>

La independencia y libertad de prensa debe de construirse fundamentado en una cultura gubernamental que garantice transparencia y la accesibilidad a la información a todos los ciudadanos. Los medios de comunicación deberán ser independientes, viables, pluralistas y profesionales, enmarcados en seguridad jurídica suficiente, el público además deberá estar plenamente informado de las garantías que le corresponden, con el fin de legitimar el segundo de los matices del derecho a investigar, recibir e distribuir información e ideas.

---

<sup>76</sup> <http://www.un.org/es/documents/udhr/> Consultado: Mayo 19, 2012

<sup>77</sup> GUSEVA Op.Cit

<sup>78</sup> UNESCO. Declaración de Windhoek, 1991

El tercer matiz puede identificarse como aquel que específicamente protege a los periodistas para ejercer su profesión libremente, en particular cuando su trabajo involucre la investigación de casos de corrupción estatal, para hacerle frente a presiones, tales como asalto, acoso, detención y encarcelamiento.<sup>79</sup>

El derecho al acceso a la información comprende también, el derecho de los periodistas a proteger sus fuentes, derecho claro esta, que no es absoluto pues la mayoría de legislaciones casos en los que se obliga a los periodistas a revelar sus fuentes si es necesarios, como es el contexto de una investigación criminal a sabiendas que exista una orden judicial previa. Los límites de este derecho implican que la revelación de fuentes debe ser necesaria y en el interés del bien común, lo que implica que no pueda ser obtenida de cualquier otro modo, y el interés público en su revelación debe pesar más que el daño a la libertad de expresión por el descubrimiento de la misma. Este tipo de protección ayuda a la construcción de condiciones que promueven el libre flujo de información en asuntos de interés público.

Este es uno de los derechos derivados con mayor protección y atención por parte de las cortes regionales de derechos humanos, pues se entiende que su defensa es imperativa para la garantía del resto de las libertades fundamentales. Pues si no existe una sociedad de la información construida en el respeto al derecho a la libertad de expresión en todos sus matices, no es posible conocer las falencias y abusos en el resto del sistema de derechos humanos.

### **2.1.1.3 El derecho a la Información**

El derecho a la libertad de expresión implica la prerrogativa de todos los seres humanos a mantenerse informados, lo que contiene “una naturaleza dual, en la medida en que no sólo protege el derecho a difundir información e ideas (derecho

---

<sup>79</sup> UNESCO. Declaración de Belgrado, 2004. Disponible en: <http://portal.unesco.org/ci/en/ev.php>. Consultada: Junio 8 de 2012.

del orador), sino también el derecho a buscar y recibir información e ideas (derecho del recepto)”<sup>80</sup>

“Esta dualidad del derecho ha sido elaborada con la claridad por la Corte Interamericana de Derechos Humanos: *Cuando la libertad de un individuo a expresarse es restringida ilegalmente, no es sólo el derecho de ese individuo el que está siendo violado, sino también el derecho de todos a "recibir" informaciones e ideas. El derecho protegido por el artículo 13<sup>81</sup> tiene un alcance y un carácter especiales, que se evidencian por el doble aspecto de la libertad de expresión. Se requiere, por un lado, que nadie sea arbitrariamente menoscabado o impedido de manifestar su propio pensamiento. En ese sentido, se trata de un derecho que pertenece a cada individuo. En su segundo aspecto, por el contrario, implica un derecho colectivo a recibir cualquier información y tener acceso a los pensamientos expresados por los demás.... En su dimensión social, la libertad de expresión es un medio para la intercambio de ideas e información entre los seres humanos y para la comunicación de masas.*”<sup>82</sup>

Además, elabora la Corte que el alcance de la protección de las garantías internacionales sobre la libertad de expresión, “es muy amplio, abarcando no sólo las opiniones que puedan ser considerados de interés público, sino también el discurso que es considerado por mucha gente, ni siquiera por la mayoría, como ofensivo o desagradable. De hecho, esta idea de alguna manera se encuentra en el corazón mismo de la importancia de la libertad de expresión.”<sup>83</sup>

Por su parte el Tribunal Europeo ha dejado claro: “*La libertad de expresión es aplicable no sólo a la "información" o "ideas" que son recibidas favorablemente sino también a aquellas que ofenden, resultan chocantes o perturban al Estado o a cualquier otro sector de la población. Tales son las demandas del pluralismo, la*

---

<sup>80</sup> MENDEL y SALOMON. Op. Cit.

<sup>81</sup> Convención Americana sobre Derechos Humanos de 1969 en el artículo 13

<sup>82</sup> Corte Interamericana de Derechos Humanos. Opinión Consultiva OC-5/85, del 13 de Noviembre de 1985.

<sup>83</sup> Íbid

*tolerancia y apertura mental sin las cuales no existiría una sociedad democrática”.*<sup>84</sup>

Se entiende que el derecho a la libertad de información implica también la prerrogativa de todos los ciudadanos de acceder a la información consignada en instituciones estatales y aquella generada por las autoridades públicas. Los mecanismos internacionales y regionales de derechos humanos han fortalecido el derecho del público a ser informado y han solicitado a los gobiernos que adopten legislaciones sobre procedimientos para garantizar la disponibilidad de la información siguiendo los siguientes lineamientos:

Primero “la legislación debe estar guiada por el principio de máxima divulgación”, “el principio de máxima divulgación, establece una presunción de que toda información en poder por los organismos públicos puede ser objeto de revelación y que esta presunción puede ser superada sólo en circunstancias muy limitadas.”<sup>85</sup>

Segundo, las instituciones públicas deberán estar obligadas a poner a disposición del público información clave, pues “la libertad de información implica, no sólo que los órganos públicos accedan a las solicitudes de información sino también que publiquen y difundan ampliamente todo documento de considerable interés público, con sujeción únicamente a límites razonables; basados en recursos legítimamente reconocidos por la ley y dependiendo de la capacidad del órgano en cuestión para publicar la información, la ley debe establecer una obligación general de publicar y las categorías claves de la información que debe ser publicado.”<sup>86</sup>

Bajo este lineamiento toda las excepciones deberán establecerse de manera clara y deberán estar consignada en la legislación respectiva, y siendo viables solo si se

---

<sup>84</sup> Handyside V. United Kingdom, 7 December 1976, Application No. 5493/72

<sup>85</sup> NAIK, Asmita. Traducción: Carlos Vargas. Guía de Estudio: Libertad de Expresión. Human Rights Education Associates (HREA), 2003. Disponible en: [http://www.hrea.net/index.php?doc\\_id=851#rights](http://www.hrea.net/index.php?doc_id=851#rights). Consultado: Junio 11 de 2012.

<sup>86</sup> Ibid

prueba que el daño a otros derechos y el interés público sea mayor que el daño que se haga al no revelar dicha información. Por tanto, se entiende que la petición de información, debe ser siempre aceptada y debe cumplirse todas las solicitudes individuales de información a los organismos públicos, a menos que la entidad pública pueda demostrar que el supuesto de hecho en el caso se encuentre dentro de un régimen limitado de excepciones debidamente consignado en la legislación. “La negativa a revelar información no deberá estar justificada a menos que la autoridad pública “pueda demostrar que la información cumple con una estricta prueba de tres partes: La información debe referirse a un objetivo legítimo establecido en la ley; para ser negada la divulgación debe amenazar con causar un daño sustancial a ese objetivo, y el perjuicio al objetivo debe ser mayor que el interés público de revelar la información.”<sup>87</sup>

Tercero, debe construirse un proceso para procesar las solicitudes dentro de las instituciones gubernamentales que tiene la información bajo su esfera de protección. Este proceso deberá decidir sobre “las solicitudes de información debe especificarse en tres diferentes niveles de apelación: primero dentro de la entidad pública, teniendo apelación a un órgano administrativo independiente que opere de manera justa, puntual y económica; y hacer un llamamiento a los tribunales cuando sea necesario para garantizar la plena el acceso a la información para ciertos grupos.”<sup>88</sup>. Es primordial también que los individuos no sean disuadidos de hacer las solicitudes de información a través de la utilización de costos excesivos en los procesos o de temor a represiones por la reproducción de la información en la sociedad, en especial cuando se use el Internet para ser transmitido.

Por último, los órganos públicos deberán promover activamente la transparencia dentro del gobierno, informar al público de sus derechos y promover una cultura de apertura y claridad en la burocracia. De hecho, la experiencia en varios países demuestra que una administración pública recalcitrante puede socavar el objetivo

---

<sup>87</sup> NAIK Op Cit.

<sup>88</sup> Ibíd.

de la legislación más progresista. Esto debe incluir además también reuniones abiertas y publicas cuando se trate de organismos que trabajen con información pública y concerniente al esfera personal del ciudadano.

La legislación debe otorgar protección además para quienes denuncian y hagan pública cualquier información de actividades ilegales en conexión con el Estado. Las personas deben ser protegidas de ser sometidas a disposiciones restrictivas legales, administrativas, o sanciones laborales en caso de revelación de la información sobre las acciones indebidas tanto en el sector público o privado.

El derecho a la información se perfila como una de las facetas más importantes de la libertad de expresión, pues en un mundo donde las nuevas tecnología digitales transforman las vidas de millones, la información se convierte en poder, y el derecho a acceder a la información es fundamental para orientar a la defensa de los derechos humanos de los usuarios en todos los contexto de la sociedad de la información y sobretodo en el internet.

#### **2.1.2 Limites del Derecho a la Libertad de Expresión y los Derechos derivados**

Habiendo establecido entonces que el derecho a la libertad de expresión y opinión en todas sus facetas es un derecho fundamental debe protegerse al más alto a nivel jurídico, pero pese a su importancia, no es un derecho absoluto. La totalidad de los derechos descritos anteriormente sólo pueden ser restringidos en ciertas circunstancias: “para proteger los derechos y la reputación de otros o para proteger la seguridad nacional, el orden público, la salud o la moral pública.”<sup>89</sup>

Ciertas formas extremas de expresión son coartadas con el fin de garantizar la protección de otros Derechos Humanos, como es el caso de la proscripción de apología del odio, es decir, la expresión de ideas o mensajes discriminatorios, violentos o denigrantes utilizando cualquier medio de comunicación, se puede

---

<sup>89</sup> Ibíd.



limitar la libertad de expresión en situaciones como está, para mantener el delicado equilibrio en la interacción existente entre las libertades y protecciones otorgadas por los Derechos Humanos.

Por ejemplo, en el contexto del genocidio de Ruanda en la mitad de la década de los noventa, los medios de comunicación fueron determinantes en la promoción de lenguaje violento y segregacionista durante las luchas raciales entre *Hutus* y *Tutsis*, la Radio-Télévision Libre des Mille Collines promovía ataques con motivos raciales y reproducía mensajes intolerantes. Situaciones como ésta y las lecciones históricas de la propaganda antisemita en la Alemania Nazi, exponen la necesidad de la ponderación entre el derecho a la libertad de expresión con la protección de otros derechos humanos.

Entre los derechos humanos que encontramos como límites reconocidos del derecho a la privacidad, es de resaltar el derecho a la privacidad como un evidente límite a la libertad de expresión, sobre todo en su faceta del derecho a la información, pues todos los seres humanos tienen derecho a conocer y reproducir información libremente solo mientras este no violente la esfera de la intimidad reconocida por el derecho fundamental a la privacidad. La libertad de los medios y la prensa que por su naturaleza han de revelar cierta información tendrá como límite el derecho que tiene todo ciudadano, sea este una figura pública o no a mantener cierta información, opiniones y aspectos de su vida y trabajo en la esfera privada.

Finalmente, las construcciones jurídicas alrededor del derecho a la libertad de expresión determinan que sus límites se encuentran en un rango que va desde la salud pública, el orden y la moral, hasta la seguridad nacional; estas restricciones son en ocasiones permeadas por vaguedad e imprecisión en su delimitación. Cortes regionales y organizaciones internacionales han afirmado que los límites deben encontrarse solo cuando se encuentre en peligro real un interés legítimo, lo cual implica que el daño sea inminente y se compruebe lesivo a un interés

superior, segundo, que pueda probarse un vínculo causal entre el riesgo de daño y la expresión.

Puede ocurrir que la información haya sido expresada con la intención de causar el daño en cuyo caso las restricciones deben de estar ligadas a sanciones penales correspondientes, cuando la expresión de opiniones e información puede probarse como un riesgo claro de daño serio al interés público “puede ser sometido a sanciones penales. Los instrumentos internacionales y regionales sobre la libertad de expresión han concluido que el encarcelamiento no deberá ser impuesto excepto en las circunstancias más extremas; donde haya incitación intencional a acciones inminentes y gravemente ilegales.”<sup>90</sup>

Existen en algunos Estados, incluido Colombia, leyes penales sobre difamación las cuales son concebidas para proteger a los ciudadanos de ser víctimas de injurias o calumnias, dichas leyes limitan el derecho a la libertad de expresión y se han presentado casos donde el interés público debe prevalecer. Recientemente se ha incrementado la tendencia de apoyar descriminalización de dichas conductas en sistemas jurídicos alrededor del mundo, promovida por ONGs, nacionales e internacionales, las abogando por que sean sustituidas por leyes civiles de difamación.

Los organismos internacionales de derechos humanos han expresado sobre la existencia y límites de estas leyes civiles de difamación que deben seguir unos principios y lineamientos para ajustarse a los que promueven los defensores de derechos humanos: primero las instituciones públicas no deben tener la posibilidad de iniciar acciones de difamación de manera oficiosa; segundo debe considerarse que “la verdad siempre debe estar disponible como defensa; tercero los políticos y funcionarios públicos deben estar obligados a tolerar un grado mayor de crítica; cuarto, las publicaciones concernientes a asuntos de interés público que sean

---

<sup>90</sup> NAIK, Asmita. Traducción: Carlos Vargas. Guía de Estudio: Libertad de Expresión. Human Rights Education Associates (HREA), 2003. Disponible en: [http://www.hrea.net/index.php?doc\\_id=851#rights](http://www.hrea.net/index.php?doc_id=851#rights). Consultado: Junio 11 de 2012

razonables en toda circunstancia no deben ser consideradas difamatorias; por último la concesión del daño sólo deberá ser proporcional al daño real causado y debe tomar en cuenta remedios alternativos como las disculpas o correcciones.”<sup>91</sup>

Por último, en el contexto actual de la comunidad internacional como sociedad de información, encontramos que es importante analizar los límites del derecho a la libertad de expresión en el escenario de las TIC, ya que se perfilan cada vez más determinantes en cortes y juzgados. Existen por ejemplo, diversas leyes contenidas bajo el rubro de desacato a la corte, que restringen el flujo de información con el fin de proteger la administración de justicia.”<sup>92</sup> Algunas de estas restricciones son consignadas en las legislaciones como garantía que se realice un juicio justo, un proceso transparente y conforme al imperio de la ley observando el conjunto de principios que constituye el debido proceso, con el fin de evitar un "juicio de los medios" en el que los la prensa, y ahora con más frecuencia los usuarios del ciberespacio, actúan como un cuarto poder e influyen los veredictos o más grave aún estigmatiza a un acusado como culpable o inocente antes juzgado con todas las garantías procesales.

Existen además otras restricciones para proteger a la corte, el juez y en el caso de los sistemas anglosajones, jurados, de ser escandalizados y sometidos de manera extrema al escrutinio público, por tanto presentándose como límite a la libertad de expresión y cuestionando los límites de criticar a la judicatura en los medios y el ciberespacio. Dentro de este debate se ha discutido en años recientes la presencia de cámaras o grabaciones en las cortes y la publicidad de los procesos. Existe un delicado equilibrio entre las ventajas de hacer público y abrir el sistema judicial, por un lado, y la protección la privacidad de los acusados, las víctimas y de sus familias, por otro.

---

<sup>91</sup> NAIK, Asmita. Traducción: Carlos Vargas. Guía de Estudio: Libertad de Expresión. Human Rights Education Associates (HREA), 2003. Disponible en:

[http://www.hrea.net/index.php?doc\\_id=851#rights](http://www.hrea.net/index.php?doc_id=851#rights). Consultado: Junio 11 de 2012

<sup>92</sup> *Ibíd.*

Se puede concluir entonces, que aun siendo un derecho fundamental, la libertad de expresión no puede ser siempre absoluta y se necesitan construcciones jurídicas complejas para ponderar los derechos e intereses en conflictos.

### **2.1.3 Los Sujetos en el Derecho a la libertad de expresión**

Los Derechos Humanos en su génesis designan a la persona humana como sujeto titular, en virtud de su dimensión ética, lo que señala el reconocimiento de la persona como sujeto de derechos y garantías por parte de las normas jurídicas, es un concepto llamado personalidad jurídica.

El artículo 16 de la Declaración Universal de Derechos Humanos<sup>93</sup> y el artículo 17 de la Declaración Americana de Derechos Humanos<sup>94</sup> consagran la personalidad jurídica como “derecho”. Todas las personas entonces por el solo hecho de serlo, se hacen titulares de los Derechos Humanos, y como sujetos tenemos una doble posición, activa y pasiva, esta última complementada por el Estado.

El sujeto activo de los Derechos Humanos es el titular del derecho respecto del cual se reclama la defensa y garantía, es decir el titular del poder. En el caso del Derecho a la libertad de expresión, el sujeto activo es toda persona, todo ser humano que de manera individual puede reclamar la prerrogativa de expresar y difundir su pensamiento libremente y exigir que se le defienda y garantice esta libertad hasta los límites de las libertades y derechos de los demás.

El sujeto pasivo de los derechos es a quien se reclama el reconocimiento y garantía del concreto, es el titular del deber jurídico correlativo al correspondiente

---

<sup>93</sup> Artículo 16 de la Declaración Universal establece que: “Todo hombre tiene derecho en todas partes a ser reconocido como persona ante la ley.”

<sup>94</sup> El Artículo 17 de la Declaración Americana de Derechos Humanos establece en su que: “Toda persona tiene derecho a que se le reconozca en cualquier parte como sujeto de derechos y obligaciones y a gozar de los derechos civiles fundamentales.”

derecho, el sujeto obligado a respetar el derecho en cuestión.<sup>95</sup> Este tiene dos facetas: la primera representada por el Estado que debe reconocer, proteger y garantizar el pleno disfrute de este derecho, la segunda por la sociedad en general, como el deber que tenemos todas las personas como colectividad, de respetar la libertad de expresión en cabeza de los demás.

En este sentido “en principio el derecho la libertad de expresión es un derecho de titularidad individual y ejercicio colectivo. Está en cabeza de cada ser humano la facultad de expresar su opinión y comunicar lo que asuma necesario de manera libre y sin constricciones.”<sup>96</sup> Se perfila como un derecho de título individual, que puede ser ejercido por un solo ciudadano, o por una colectividad como la sumatoria de los derechos individuales de cada sujeto que lo compone, consiguiendo el derecho a la expresión libre de su opinión tanto para cada parte individual como para el todo.

“Por ejemplo la titularidad de este derecho por parte de organizaciones internacionales no estatales y las personas colectivas de naturaleza privada”<sup>97</sup>, implican que este o no solo se encuentre en cabeza de una persona de manera individual, en su calidad de ser humano, sino también las personas colectivas y las organizaciones no gubernamentales sean estas nacionales o internacionales, todos son titulares del derecho de libertad de expresión y tienen derecho a dar a conocer sus opiniones por cualquier medio que escojan de manera independiente, autónoma y sin restricción, como persona jurídica.

Habiendo examinado los sujetos que hacen parte del derecho, es pertinente la realización de una evaluación histórica del derecho a la libertad de expresión y

---

<sup>95</sup> FONGCAM. Manual de Derechos Humanos de la Federación de ONG de Desarrollo de la Comunidad de Madrid. Disponible en: <http://fongdcam.org/manuales/derechoshumanos/datos/docs/> Consultado: Junio 8 de 2012

<sup>96</sup> ibid

<sup>97</sup> FONGCAM. Manual de Derechos Humanos de la Federación de ONG de Desarrollo de la Comunidad de Madrid. Disponible en: <http://fongdcam.org/manuales/derechoshumanos/datos/docs/> Consultado: Junio 8 de 2012

una reseña de los instrumentos jurídicos internacionales que lo consignan con el fin de realizar un análisis completo del derecho.

#### **2.1.4 Breve Reseña Historia e Instrumentos Jurídicos que consigna el Derecho a la Libertad de Expresión**

El Derecho a la libertad de opinión y de expresión es la piedra angular de los ideales defendidos por la democracia moderna, considerado como el catalizador de las revoluciones políticas y sociales del liberalismo del siglo XVII que dieron origen a las primeras declaraciones sobre los derechos del hombre.

Los textos que consignan los albores de los Derechos Humanos dejan entrever nociones claras que abogan por la libertad de opinión y expresión, entre ellos se encuentran la *Bill of Rights* redactada en Inglaterra en 1698, la cual garantiza la libertad de expresión en el Parlamento Inglés<sup>98</sup>, la Primera Enmienda de la *Bill of Rights* de los Estados Unidos redactada en 1791 que incluye cuatro libertades: de la religión, expresión, de prensa y de asamblea, y el más notable de estos primeros documentos, la insigne *Declaración de los Derechos del Hombre y del Ciudadano*, adoptada en 1789 en el seno de la Revolución Francesa la que consagra por primera vez la libertad de expresión como un derecho inalienable en su artículo 11.<sup>99</sup>

Desde entonces la libertad de expresión ha tenido un lugar privilegiado en las construcciones jurídicas y políticas sobre los derechos y garantías de los ciudadanos.

En la primera sesión de las Naciones Unidas en 1946, dos años antes de se aprobara unánimemente la Declaración Universal de los Derechos Humanos y

---

<sup>98</sup> MILTON, John. *Areopagitica with a Commentary by Sir Richard C. Jebb and with Supplementary Material*. Cambridge at the University Press, 1918

<sup>99</sup> “Artículo 11. La libre comunicación de pensamientos y de opiniones es uno de los derechos más preciosos del hombre; en consecuencia, todo ciudadano puede hablar, escribir e imprimir libremente, a trueque de responder del abuso de esta libertad en los casos determinados por la ley.”

antes de cualquier tratado sobre el tema, la Asamblea General de la ONU adopta la Resolución 59 (I) la cual reza: “La libertad de información es un derecho humano fundamental y... la piedra angular de todas las libertades a que la ONU se adhiere” afirmando la libertad de opinión y expresión como uno de los cimientos esenciales de los derechos y libertades democráticas modernas.

Este sentimiento fue confirmado con redacción y adopción el 10 de diciembre de 1948 de la antes mencionada resolución de la Asamblea General 217 A (III)<sup>100</sup>, en la cual se consagra *La Declaración Universal de los Derechos Humanos* que procura los estándares de derechos fundamentales aceptados por todos los Estados pertenecientes a las Naciones Unidas. La Declaración Universal representa la base normativa que condujo a la formulación de las normas para la expresión de la libertad de opinión como valor primordial.

El Artículo 19 de la Declaración, concerniente al Derecho a la Libertad de Opinión y Expresión reza: *“Todo individuo tiene derecho a la libertad de opinión y de expresión; este derecho incluye el de no ser molestado a causa de sus opiniones, el de investigar y recibir informaciones y opiniones, y el de difundirlas, sin limitación de fronteras, por cualquier medio de expresión.”*

Es esta consignación en particular la que atañe al objeto de esta investigación.

La importancia del derecho a la libertad de expresión es reconocida a través de la historia reciente en todo el sistema de Naciones Unidas y en una diversidad de instrumentos jurídicos internacionales y figuras para su defensa.

Por ejemplo, en 1966 se redacta el *Pacto Internacional de Derechos Civiles y Políticos*, el cual entra en vigencia en 1976, este instrumento construye sobre los principios de la Declaración Universal de los Derechos Humanos estableciendo mecanismos de protección a los derechos consagrados e iniciando una tarea

---

<sup>100</sup> ORGANIZACIÓN DE LAS NACIONES UNIDAS. Declaración Universal de Derechos Humanos, Resolución de la Asamblea General 217 A (III), Doc. A/810 p. 71 (1948).

codificadora progresiva, que sea jurídicamente vinculante para los Estados firmantes en su artículo 19.<sup>101</sup>

Este Derecho, extensivamente desarrollado en los *Principios de Johannesburgo sobre la Seguridad Nacional, la Libertad de Expresión y el Acceso a la Información*, fueron redactados por un grupo de “expertos en derechos internacional la seguridad nacional, y los derechos humanos convocada por *Artículo 19*, el Centro Internacional contra la Censura, en colaboración con el Centro de Estudios Legales Aplicados de la Universidad de Witwatersrand, en Johannesburgo. Los principios se basan en el derecho internacional y regional y las normas relativas a la protección de los derechos humanos, la práctica de la evolución del estado (como se refleja, entre otras cosas, en las sentencias de los tribunales nacionales), y los principios generales de derecho reconocidos por la comunidad de naciones”<sup>102</sup> y fueron autorizados por el Relator Especial de la ONU en su reporte anual de 1996.

El trabajo de la ONU continua con la emisión de la Observación General OG-Nº 25 de 1996<sup>103</sup> la cual trata la libertad de expresión dentro del mandato de Comité Derechos Humanos de la Organización de Naciones Unidas esta emitir observaciones generales que amplían la información desarrollan de los Derechos Humanos consagrados en la Declaración de Derechos Humanos,.

---

<sup>101</sup> Artículo 19“(1) Nadie podrá ser molestado a causa de sus opiniones.(2) Toda persona tiene derecho a la libertad de expresión; este derecho comprende la libertad de buscar, recibir y difundir informaciones e ideas de toda índole, sin consideración de fronteras, ya sea oralmente, por escrito o en forma impresa o artística, o por cualquier otro procedimiento de su elección. (3) El ejercicio del derecho previsto en el párrafo 2 de este artículo entraña deberes y responsabilidades especiales. Por consiguiente, puede estar sujeto a ciertas restricciones, que deberán, sin embargo, estar expresamente fijadas por la ley y ser necesarias para: a) Asegurar el respeto a los derechos o a la reputación de los demás; b) La protección de la seguridad nacional, el orden público o la salud o la moral públicas.”

<sup>102</sup> The Johannesburg Principles on National Security, Freedom of Expression and Access to Information, Freedom of Expression and Access to Information, U.N. Doc. E/CN.4/1996/39 (1996).

<sup>103</sup> “12. La libertad de expresión, la de reunión y la de asociación son condiciones esenciales para el ejercicio efectivo del derecho de voto y deben protegerse plenamente.”



Además la *Convención sobre el Derecho Internacional de Rectificación* de 1952, consagra un mecanismo jurídico por medio del cual los Estados pueden clarificar diferencias o problemas surgidos en el envío de información incorrecta o engañosa de información a nivel multilateral y bilateral, mecanismo que implícitamente sugiere el manejo libre y correcto del mismo.

Como mencionamos anteriormente en el Sistema de Naciones Unidas hay un conjunto de tratados relativos a la protección los derechos de grupos específicos, y que consigna una garantía implícita o explícita del derecho a la libertad de expresión. Preocupaciones sobre violaciones al derecho a la libertad de expresión pueden ser llevadas, por tanto, a los organismos que supervisan la implementación de estos tratados:

- *Convención Internacional sobre la Eliminación de todas las Formas de Discriminación Racial* de 1965 en el artículo 5 literal d numeral viii<sup>104</sup>

En este instrumento se especifica que las minorías raciales y étnicas no deberán ser discriminadas en el acceso a la información que les concierna ni en la expresión de sus opiniones Según esta Convención los Estados tienen “*la responsabilidad de promover una cultura de tolerancia y de asegurar que sus transmisiones no se conviertan en vehículo para la diseminación del odio y el desprecio de los grupos minoritarios. Las violaciones al tratado pueden ser elevadas al Comité para la Eliminación de la Discriminación Racial*”<sup>105</sup>. Mensaje que también se encuentra consignado en la *Convención para la Prevención y la Sanción del Delito de Genocidio* en su Artículo III.<sup>106</sup>

---

<sup>104</sup> Artículo 5 En conformidad con las obligaciones fundamentales establecidas en el artículo 2 de la presente Convención, los Estados Partes se comprometen a prohibir y eliminar la discriminación racial en todas sus formas ya garantizar el derecho de toda persona, sin distinción de raza, color u origen nacional u origen étnico, a la igualdad ante la ley, particularmente en el goce de los derechos siguientes: (d) Otros derechos civiles, en particular: (viii) El derecho a la libertad de opinión y de expresión;

<sup>105</sup> NAIK. Op. Cit.

<sup>106</sup> “c) La instigación directa y pública a cometer genocidio”

- Convención sobre la eliminación de todas las formas de discriminación contra la mujer, CEDAW de 1981 en el artículo 3<sup>107</sup>

En el camino para cambiar el paradigma social y cultural del papel de la mujer en la sociedad alrededor del mundo, que permita superar los obstáculos del acceso y la representación es de la mujer en los medios de comunicación, la CEDAW consagra el derecho a la libertad de expresión como crucial para asegurar una cobertura completa en los medios de los asuntos concernientes a las mujeres y facultar su completa participación en la política y en las tomas de decisiones públicas. Esta Convención consagra la obligación de los países de tomar medidas efectivas para combatir la discriminación contra la mujer, promover la igualdad de oportunidades en el acceso a la información y la aparición equilibrada de los géneros en los medios. Las violaciones a las obligaciones consignadas en la convención pueden ser elevadas al Comité para la Eliminación de la Discriminación contra la Mujer.

- Convención sobre los Derechos del Niño de 1989 en el artículos 13<sup>108</sup>

Este tratado consagra de manera vehemente el derecho de todos los niños del mundo a la libertad de expresión, al acceso a la información y elabora además también el derechos a que sus opiniones sean escuchadas y que sean ponderadas en los asuntos que les conciernen. Los Estados que firman y ratifican estos tratados, se obligan a tomar las medidas necesarias para asegurar que los niños tengan oportunidades efectivas para contribuir con a las decisiones públicas

---

<sup>107</sup> Artículo 3 “Los Estados Partes tomarán en todas las esferas, en particular en las esferas política, social, económico y cultural, todas las medidas apropiadas, incluso de carácter legislativo, para asegurar el pleno desarrollo y adelanto de la mujer, con el propósito de garantizarle el ejercicio y goce de derechos humanos y las libertades fundamentales en igualdad de condiciones con los hombres.”

<sup>108</sup> Artículo 13 “1. El niño tendrá derecho a la libertad de expresión, este derecho comprende la libertad de buscar, recibir y difundir informaciones e ideas de toda índole, sin consideración de fronteras, ya sea oralmente, por escrito o impresas, en forma de arte, oa través de cualquier otro medio elegido por el niño. 2. El ejercicio de tal derecho podrá estar sujeto a ciertas restricciones, pero éstas deberán estar expresamente fijadas por la ley y ser necesarias para: (a) el respeto a los derechos o a la reputación de los demás; (b) Para la protección de la seguridad nacional o del orden público o la salud o la moral públicas.”

que les afecten. Las violaciones a estos derechos pueden ser llevadas al Comité de los Derechos del Niño.

En el sistema de las Naciones Unidas encontramos además el *Relator Especial de la ONU para la Promoción y Protección de Libertad de Opinión y de Expresión*, encargado de requerir la información sobre la discriminación, violencia o el acoso de personas en su ejercicio de la libertad de expresión, en especial periodistas, defensores de derechos humanos y poblaciones vulnerables. La información es recolectada por los gobiernos, las ONG y la sociedad civil, entregada al Relator para que se construyan con ellas reportes anuales y papeles de trabajo que permitan concretar un panorama del estatus de la protección del derecho en el mundo y los herramientas que pueden construirse para mejorar las condiciones de todos los ciudadanos.

Es de resaltar que su mandato fue establecido por la Comisión de Derechos Humanos de las Naciones Unidas en 1993. Éste requiere al Relator entregar un reporte general anual y reportes individuales sobre los Estados, incluyendo las visitas países para realizar evaluaciones *in situ* por invitación del gobierno en cuestión. El mandato del Relator Especial se enfoca en asuntos temáticos amplios y en casos individuales en los que se le permite intervenir a través de acciones urgentes y comunicados. Además se encuentra facultado para elaborar recomendaciones que permitan fortalecer la promoción e implementación de la libertad de expresión y opinión.<sup>109</sup>

Dentro del mandato se consigna que uno de los objetivos específicos de *la Oficina del Relator Especial* es concretar las garantías consignadas en los instrumentos y herramientas nacionales e internacionales sobre derechos humanos, intentado refinar las obligaciones a través de la realización de declaraciones que defiendan los mecanismos derivados de las interpretaciones de estos artículos.

---

<sup>109</sup> <http://www.ohchr.org/EN/Issues/FreedomOpinion/Pages/OpinionIndex.aspx>. Consultado: junio 12 de 2012

En trabajo conjunto y armonioso con las Naciones Unidas, diversas organizaciones regionales han consignado la defensa del derecho a la libertad de expresión, pasaremos entonces a realizar un examen de su compromiso y avances.

La Organización de los Estados Americanos OEA se ha comprometido con la defensa del derecho a la libertad de expresión a través de la consignación del derecho en sus herramientas jurídicas sobre derechos humanos, de la protección proveída desde las decisiones y opiniones de la Corte Interamericana de Derechos Humanos y de el nombramiento de un Relator Especial, podemos evidenciar esta protección especial y compromiso de la organización:

- En la *Convención Americana sobre Derechos Humanos* de 1969, se consigna el derecho en el artículo 13 y 14<sup>110</sup>

Entra en vigor en 1978 y expresamente protege el derecho a la libertad de expresión y de pensamiento, y el derecho a recibir e impartir información. La imposición de restricciones a este derecho sólo puede darse en circunstancias limitadas, como por ejemplo la reputación de los individuos, la seguridad nacional, el orden público entre otros.

- En la *Declaración Americana de los Derechos y Deberes del Hombre* de 1948.

---

<sup>110</sup> Artículo 13.1: “Toda persona tiene derecho a la libertad de pensamiento y de expresión. Este derecho comprende la libertad de buscar, recibir y difundir informaciones e ideas de toda índole, sin consideración de fronteras, ya sea oralmente, por escrito o en forma impresa o artística, o por cualquier otro procedimiento de su elección o gusto”.

Artículo 14. Derecho de Rectificación o Respuesta

1. Toda persona afectada por informaciones inexactas o agravantes emitidas en su perjuicio a través de medios de difusión legalmente reglamentada y que se dirijan al público en general, tiene derecho a efectuar por el mismo órgano de difusión su rectificación o respuesta en las condiciones que establezca la ley.

2. En ningún caso la rectificación o la respuesta eximirán de las otras responsabilidades legales en que se hubiese incurrido.

3. Para la efectiva protección de la honra y la reputación, toda publicación o empresa periodística, cinematográfica, de radio o televisión tendrá una persona responsable que no esté protegida por inmunidades ni disponga de fuero especial.

Aprobada por la IX Conferencia Internacional Americana realizada en Bogotá en 1948, en el Artículo IV consigna el derecho de toda persona “a la libertad de investigación, de opinión y de expresión y difusión del pensamiento por cualquier medio.”

- En el nombramiento del Relator Especial sobre la Libertad de Expresión de la OEA

La OEA cuenta también con una figura similar a las de la ONU, un Relator Especial cuya figura fue creada por la *Comisión Interamericana de Derechos Humanos* en 1997 con el objetivo de fortalecer la implementación del derecho a la libertad de expresión.

Las tareas del Relator Especial incluyen la recolección de información, la preparación de reportes anuales y temáticos y las visitas a los Estados parte de la organización. Además de la notificación inmediata de situaciones serias, advertencias tempranas a situaciones de riesgos, actividades de promoción de la libertad de expresión incluyendo la elaboración de declaraciones, redes y soporte técnico a los gobiernos. La Comisión Interamericana de Derechos Humanos establece además un Fondo Voluntario para la Libertad de Expresión, al cual los Estados miembro tienen la posibilidad de contribuir para aportar recurso para el funcionamiento de la oficina del Relator Especial.<sup>111</sup>

La *Comisión Interamericana Derechos Humanos* dentro de sus funciones tiene no solo recibir las denuncias, también cumple un rol consultivo respecto de los derechos garantizados en la Convención, esta emitió la Opinión consultiva OC-5/85<sup>112</sup> en 1985 la que desarrolla el derecho a la libertad de expresión

---

<sup>111</sup> <http://www.oas.org/es/cidh/expresion/index.asp>

<sup>112</sup> “La libertad de expresión es la piedra angular en la existencia misma de la sociedad democrática. Es indispensable para la formación de la opinión pública. Es también conditio sine qua non para que los partidos políticos, los sindicatos, las sociedades científicas y culturales, y en general, quienes deseen influir sobre la colectividad puedan desarrollarse plenamente. Es, en fin,

Por último en la *Declaración Interamericana de Principios sobre la Libertad de Expresión*, de 2000<sup>113</sup> en la que se reúne los principios que las naciones de la OEA consideran fundamentales para garantizar el disfrute pleno de la libertad de expresión, la cual incluye el derecho a la libertad de expresión.

La Unión Africana consagra también la defensa al derecho a la libertad de expresión en su trabajo y sus principios rectores en:

- La *Carta Africana sobre Derechos Humanos y de los Pueblos* de 1981, el principal tratado africano de derechos humanos cubre la libertad de expresión en el artículo 9<sup>114</sup>.
- La *Comisión Africana de Derechos Humanos y de los Pueblos* (CADHP) y en acción mancomunada con la ONG *Article 19* trabajaron en el año 2000, en una declaración conjunta para destacar la importancia de la libertad de expresión y expandir la protección limitada que se encuentra consignada el artículo 9 de la Carta. La CADHP adoptó la *Declaración de Principios sobre la Libertad de Expresión* en Octubre de 2002.

La Unión Europea por su parte es una de las organizaciones regionales más activa en el campo de la protección de la libertad de expresión, esta se ha

---

condición para que la comunidad a la hora de ejercer sus opiniones, esté suficientemente informada. Por ende, es posible afirmar que la sociedad que no está bien informada no es plenamente libre.”

<sup>113</sup> 1. La libertad de expresión, en todas sus formas y manifestaciones, es un derecho fundamental e inalienable, inherente a todas las personas. Es, además, un requisito indispensable para la existencia misma de una sociedad democrática.

2. Toda persona tiene el derecho a buscar, recibir y difundir información y opiniones libremente en los términos que estipula el artículo 13 de la Convención Americana sobre Derechos Humanos. Todas las personas deben contar con igualdad de oportunidades para recibir, buscar e impartir información por cualquier medio de comunicación sin discriminación, por ningún motivo, inclusive los de raza, color, religión, sexo, idioma, opiniones políticas o de cualquier otra índole, origen nacional o social, posición económica, nacimiento o cualquier otra condición social.

4. El acceso a la información en poder del Estado es un derecho fundamental de los individuos. Los Estados están obligados a garantizar el ejercicio de este derecho...

5. Las restricciones en la circulación libre de ideas y opiniones, como así también la imposición arbitraria de información y la creación de obstáculos al libre flujo informativo, violan el derecho a la libertad de expresión.

<sup>114</sup> Artículo 9. “1. Todo individuo tendrá derecho a recibir información. 2. Todo individuo tendrá derecho a expresar y difundir sus opiniones, siempre que respete la ley.”

destacado por promover grandes esfuerzos regionales e internacionales para la defensa de la libertad de prensa, de información y el uso moderado de las limitaciones, a través de varias herramienta entre las que se encuentran:

- El *Consejo de Europa*, una organización intergubernamental regional conformada por 45 países, con la intención de la defensa de los derechos humanos, la democracia parlamentaria y el Estado de Derecho. Todos los miembros de la Unión Europea pertenecen también al Consejo de Europa.<sup>115</sup>
- El *Convenio para la Protección de los Derechos Humanos y de las Libertades Fundamentales* de 1950, que en su artículo 10<sup>116</sup> consagra la protección del derecho a la libertad de expresión.
- La libertad de expresión ha sido objeto de un número importante de casos ante la *Corte Europea de Derechos Humanos*, esta ha dedicado parte de su trabajo a la promoción del libre flujo de información e ideas y a la libertad de prensa. Dentro de su jurisprudencia se han establecido precedentes de gran importancia que limitan el poder de los Estados para restringir la libertad de expresión en especial en casos que involucren medios de comunicación y de prensa y la libertad de transmisión, expresión política, difamación, privacidad, seguridad nacional y manifestaciones.

---

<sup>115</sup> <http://www.coe.int/>

<sup>116</sup> Artículo 10 Libertad de expresión “1 Toda persona tiene derecho a la libertad de expresión. Este derecho comprende la libertad de opinión y la libertad de recibir o de comunicar informaciones o ideas sin que pueda haber injerencia de autoridades públicas y sin consideración de fronteras. El presente artículo no impide que los Estados sometan a las empresas de radiodifusión, de cinematografía o de televisión a un régimen de autorización previa. 2 El ejercicio de estas libertades, que entrañan deberes y responsabilidades, podrá ser sometido a ciertas formalidades, condiciones, restricciones o sanciones, previstas por la ley, que constituyan medidas necesarias, en una sociedad democrática, para la seguridad nacional, la integridad territorial o la seguridad pública, la defensa del orden y la prevención del delito, la protección de la salud o de la moral, la protección de la reputación o de los derechos de terceros, para impedir la divulgación de informaciones confidenciales o para garantizar la autoridad y la imparcialidad del poder judicial”

- La Organización para Seguridad y Cooperación en Europa (OSCE) es la organización de seguridad regional más grande del mundo, con 55 Estados partícipes de Europa, Asia central y Norteamérica. La OSCE fue creada por la Acta Final de Helsinki en 1975, el cual contenía una disposición en la que se protege implícitamente la libertad de expresión como Derecho Humano.<sup>117</sup> La OSCE ha mostrado un especial interés por la libertad de prensa, como aspecto de la libertad de expresión. Los Principios han sido reiterados en un conjunto de documentos de la organización.<sup>118</sup>
- En el año 1997 estableció un *Representante para la Libertad de los Medios* siguiendo una declaración de los Jefes de Estado de 1996 acerca de los compromisos que la organización contrae para la defensa de libertad de prensa. Además el su Consejo Permanente establece el mandato para un Representante<sup>119</sup> que lleve a mejorar la efectividad de la acción concertada por los Estados participantes basada en sus valores comunes".<sup>120</sup>

El mandato del Representante está obligado a ejecutar una variedad de actividades que incluyen observar el desarrollo de los medios de comunicación en los Estados miembros y asegurar cooperación con otros actores para dar una respuesta rápida a los problemas serios que amenacen la libertad de expresión. Se ha dicho que este cuenta con más recursos y compromiso políticos que el Relator Especial de la ONU y puede también emprender actividades de promoción o de proyectos a mayor escala.

---

<sup>117</sup> "Los derechos humanos y las libertades fundamentales de todos, incluyendo la libertad de pensamiento, conciencia, religión o creencia", así como "igualdad de derechos y libre determinación de los pueblos".

<sup>118</sup> Documento de la Reunión de Copenhague de la Conferencia sobre las Dimensiones Humanas de la CSCE (precursora de la OSCE) de 1990

<sup>119</sup> A través de la Decisión 193 "para fortalecer la implementación de los principios y compromisos relevantes de la OSCE (relacionados con tener medios libres, independientes y pluralistas)

<sup>120</sup> <http://www.osce.org/>



Es de destacar el trabajo de *Article 19*, una organización no gubernamental cuyo objetivo principal es defender el derecho a la libertad de expresión. La organización es independiente y tiene un papel activo en la coordinación de actividades de los mecanismos internacionales y regionales para la promoción de la libertad de expresión. Entre sus iniciativas sobresalientes se encuentra la convocatoria de los Relatores Especiales de la ONU, la OEA y al Representante de la OSCE sobre la libertad de los medios, los cuales han emitido un número considerable de declaraciones conjuntas sobre la libertad de expresión.<sup>121</sup>

Examinada la historia del derecho a la libertad de expresión y los principales instrumentos jurídicos internacionales que lo contiene, el análisis continúa con la delimitación de la importancia de este derecho.

#### **2.1.5 Relevancia jurídica del Derecho a la libertad de Expresión**

Mucho se ha expresado sobre el valor de la libertad de expresión para el panorama jurídico de los derechos humanos. “Emmanuel Kant, el gran filósofo de la Ilustración, responde a la pregunta ¿Qué es la Ilustración? Expresando: “una sociedad culta y desarrollada compuesta de individuos libres e independientes no se puede crear a menos que todos sus miembros gozan de la libertad de expresión.”<sup>122</sup>

Como bien lo expresa uno de los más determinantes pensadores de la historia, la libertad de expresión es esencial para la estructuración y funcionamiento de la democracia como forma de gobierno y es premisa de cohesión en el orden social, la cual permite y habilita la participación ciudadana en la vida pública y

---

<sup>121</sup> <http://www.article19.org/pages/es/resource-language.html>

<sup>122</sup> “Answering the question: What is Enlightenment?”, Emmanuel Kant, September 1784. Citado por: Marina Guseva, Mounira Nakaa, Anne-Sophie Novel Kirsi Pekkala Bachir Souberou Sami Stouli Press freedom and development: An analysis of correlations between freedom of the press and the different dimensions of development, poverty, governance and peace. United Nations Educational Scientific and Cultural Organization Communication and Information Sector Division for Freedom of Expression, Democracy and Peace. 2008. p. 12

especialmente en la toma de decisiones. La libertad de expresión es fundamental para el ejercicio de otros derechos, lógicamente sin la libertad de expresión que conlleva el derecho a la información, las personas no podríamos informarnos sobre la existencia del resto de esos derechos y mucho menos iniciar acciones para defenderlos. Podemos por tanto categorizar el derecho a la libertad de expresión como fundamental para combatir las violaciones de otros derechos humanos y llevarlas a la luz pública en todo el mundo.

En el punto de vista del premio Nobel de economía de la Amartya Sen, la base de la democracia es la diversidad en todas sus formas y la libertad de expresión es su elemento principal. Se argumenta que cuando aumentan las oportunidades para las personas esto fortalece sus capacidades y esto es posible solo si se hace mejor uso de los recursos, y estas capital humanos sólo pueden ser aprovechado, si las circunstancias, las condiciones y el entorno social así lo permiten.

El autor expresa que “la democracia está en el corazón de este sistema, y su función no se limita a garantizar el derecho a votar. Se debe garantizar la libertad de las personas fundada en la libertad política de las personas (participación abierta en los debates) y también debe desempeñar un papel fundamental y constructivo. Es en este sistema que la libertad de expresión se vuelve importante.”<sup>123</sup>

Amartya Sen, considera que la democracia consiste no sólo en el respeto de gobierno de la mayoría, sino también de la protección de los derechos y libertades del pueblo, el acceso universal a los derechos, la participación en las deliberaciones públicas, y el acceso a la información. La población necesita una garantía de acceso a los recursos, que abarca tanto los derechos inherentes a

---

<sup>123</sup> UNDP. Faut-il lire Amartya Sen? L'Économie politique, No. 27, July t 2005. Citado por: Marina Guseva, Mounira Nakaa, Anne-Sophie Novel Kirs Pekkala Bachir Souberou Sami Stouli *Press freedom and development: An analysis of correlations between freedom of the press and the different dimensions of development, poverty, governance and peace*. United Nations Educational Scientific and Cultural Organization Communication and Information Sector Division for Freedom of Expression, Democracy and Peace. 2008. p. 17

ellas y las condiciones de acceso, el enfoque de las capacidades se puede utilizar para evaluar estados sociales en relación con las capacidades humanas en lugar de utilidad (felicidad, satisfacción de los deseos), o el poder de los recursos (ingresos, bienes, activos).<sup>124</sup>

Existe una incapacidad ontológica de la democracia si los ciudadanos no pueden participar de las decisiones públicas o ejercer su derecho al voto de manera efectiva, pues votar es en esencia una expresión de opinión y preferencia política. “Si los miembros de una sociedad no tienen libre acceso a la información e ideas, y carecen de la posibilidad de expresar sus opiniones libremente, la estructura de la democracia como la conocemos no podría funcionar, por tanto es esencial para la existencia misma del sistema político que cada ser humano tenga la libertad de buscar, recibir y difundir información e ideas”<sup>125</sup> dentro de la sociedad.

Como mencionamos anteriormente las violaciones de la libertad de expresión conllevan por lo general violaciones a otras libertades consignadas en la Declaración Universal de los Derechos Humanos, en particular el derecho a la libertad de asociación y a la privacidad, lo que se entiende como un empobrecimiento y debilitamiento de las instituciones propias de la democracia.

La libertad de expresión es por lo tanto no sólo importante para la dignidad individual, sino también fundamental para la democracia como tal, la participación, la rendición de cuentas en las dinámicas políticas y sociales de los gobiernos contemporáneos. Estudiada la importancia de este derecho, a continuación procedemos a analizar el alcance del derecho en el Internet.

#### **2.1.6 Aplicación en el Internet**

El ciberespacio se perfila como el medio de comunicación más prolífero para la libertad de expresión desde la invención de la imprenta, sin embargo el Internet y la información consignada

---

<sup>124</sup> *ibid*

<sup>125</sup> PUDDEPHATT, Andrew. Freedom of Expression, The essentials of Human Rights, Hodder Arnold, 2005, p.12

en formato electrónico revolucionan el mundo de la comunicación, más allá tal vez de lo que lo hizo la imprenta reduciendo los costos de transacción y poniendo la expresión global de las ideas al alcance de cualquier ciudadano. Joel Simon, director ejecutivo del Comité para la Protección de Periodistas y Reporteros de la UN expreso: "El Internet, como un espacio para el libre flujo de información e ideas, y está indisolublemente ligado a la libertad de expresión y el desarrollo de nuestras sociedades"<sup>126</sup>

"La creciente importancia del Internet ha mostrado un sinnúmero de veces que se ha consolidado como un factor determinante de implicaciones culturales, sociales y políticas de la sociedad moderna. La difusión mundial de Internet, junto con un flujo continuo de innovaciones, tales como la facilidad con que los usuarios pueden crear y consumir texto y video, están haciendo de la red cada vez más central a la fuerza comunicativa de los individuos, grupos e instituciones con acceso a las tecnologías y dando paso a una nueva generación con las habilidades para utilizarlos de manera efectiva"<sup>127</sup>

Podemos ver como la conexión entre el fomento de la libertad de expresión y el Internet se fortalece en la medida en que el Internet expande su alcance. En el centro de la relación entre el ciberespacio y el derecho a la libertad de expresión se encuentra "la existencia de redes digitales, lo que se traduce cada vez más en el acceso a Internet, un aspecto crítico de la conexión, y las TIC relacionadas que se está convirtiendo en la interfaz principal entre los individuos y el mundo"<sup>128</sup> el medio preferido de expresión e información del ciudadano global del siglo XXI.

Por tanto, la extensión de este Derecho al ciberespacio es evidente una vez se examina la naturaleza misma de la red; el Internet es un espacio infinito para la palabra y está concebido para que cualquier ser humano "sin distinción de sin distinción alguna de raza, color, sexo, idioma, religión, opinión política o de

---

<sup>126</sup> JOEL, Simon. Director Ejecutivo del Comité para la Protección de Periodistas y Reporteros "U.N. Secretary-General Commits To Defending Press Freedom" Junio 2011. Disponible en: <http://en.rsf.org/u-n-secretary-general-commits-to-24-06-2011,40519.html>

<sup>127</sup>, WILLIAM, H. Dutton Society on the Line: Information Politics in the Digital Age. Oxford University Press: Oxford. 1999

<sup>128</sup> CASTELLS, Manuel. Communication Power. Oxford: Oxford University Press. 2009

cualquier otra índole, origen nacional o social, posición económica, nacimiento o cualquier otra condición”<sup>129</sup> pueda expresarse a través de las herramientas digitales, en cualquier momento y lugar, sobre cualquier tema en una diversidad perpetua a foros y espacios digitales que tejen comunidades digitales, culturas y subculturas.

Estas opiniones se supondrían protegidas contra toda censura por Derecho en cabeza de quien las clama, es entendible que los gobiernos, sobre todo aquellos de naturaleza represiva, se sientan amenazados por las nuevas tecnologías tanto por la información que pueda llegar a los oídos de sus ciudadanos como la que pueda denunciar al exterior injusticias dentro de su territorio. Por tanto es evidente que al examinar el alcance y la envergadura de la capacidad del Internet para transmitir la información y la trascendencia para la libertad de expresión de los ciudadanos globales, la aplicación del derecho consignado en el Artículo 19 de la Declaración Universal de Derechos Humanos es absolutamente creciente y poco cuestionable.

El ciberespacio ha cobrado una importancia inimaginable en la última década como medio de comunicación, y ha dado la bienvenida a miles de millones de voces que expresan su opinión a diario en la red, en blogs, páginas de Internet y redes sociales. Como medio el Internet ha dado paso a métodos rápidos y eficientes de organización social que han modificado de manera trascendental el rumbo de la dinámica de los sujetos de las relaciones internacionales y ha desafiado todas las formas tradicionales de hacer política, como lo demuestra el papel fundamental que jugó el Internet en los hechos ocurridos en el Medio Oriente en el último año.

Analizado el derecho a la libertad de expresión en el contexto del Internet, “la urgencia de este momento histórico no puede ser subestimada. Un derecho

---

<sup>129</sup> Declaración Universal de Derechos Humanos. Disponible en: [http://www.un.org/es/comun/docs/?path=/es/documents/udhr/index\\_print.shtml](http://www.un.org/es/comun/docs/?path=/es/documents/udhr/index_print.shtml). Consultado: Febrero 2 de 2012.

privilegiado como la libertad de pensamiento y expresión en el mundo real, tiene consecuencias en el mundo virtual, y viceversa. A medida que el discurso en torno a los derechos humanos migra al universo en línea, podemos ver que las implicaciones legales y éticas no tienen necesariamente respuestas claras. Sin embargo hay un elemento indudable, los Derechos Humanos deben ser respetados en la red y por tanto la libertad de expresión deberán poder disfrutarse en este entorno, el Internet debería por tanto estar libre de censura y la discriminación.”<sup>130</sup>

Los organismos internacionales con las más largas tradiciones de protección y promoción de la libertad de expresión han visto la necesidad de ampliar esta protección al Internet. Por ejemplo “la última vez que el Comité de Derechos Humanos discute el derechos a la libertad de opinión y de expresión, el uso de Internet era limitado y el efecto que tendría en los medios de comunicación seguía siendo tema de la especulación. Más de dos décadas después, el Comité trata de dar aplicación práctica a la libertad de opinión y de expresión en el paisaje alterado radicalmente por el Internet y las comunicaciones móviles. Por esto recomienda que los Estados partes que adopten todas las medidas necesarias para fomentar la independencia de estos nuevos medios de comunicación y garantizar el acceso. Todas las restricciones que podrían aplicarse a los sitios web, blogs o cualquier otras redes basadas en Internet o los sistemas de apoyo debe ser limitado al contenido exclusivamente, expresa la Comisión y no debe ser aplicado a sitios enteros y sistemas.”<sup>131</sup>

Podemos resaltar tres aspectos de la red para los que el derecho a la libertad de expresión es fundamental, primordialmente porque su naturaleza es comunicativa

---

<sup>130</sup> Internet Freedom: Promoting Human Rights in the Digital Age – A Panel Discussion  
Executive Director, Access Brett Solomon. marzo 2011 consultado: junio 10 de 2012

<sup>131</sup> Oficina del alto comisionado para los derechos humanos, freedom of expression and new media  
<http://www.ohchr.org/en/newsevents/pages/freedomexpressionandnewmedia.aspx>. Consultado:  
junio 14 de 2012

y se perfilan como las herramientas de Internet con más potencial para ser restringidas y censuradas.

Primero debemos mencionar el periodismo digital, definido como aquel que desplaza el periodismo realizado a través de medios tradicionales como la prensa impresa, la radio y la televisión, dotando de interactividad la actividad informativa. Permitiendo la interrelación de personas de todo el mundo, el intercambio constante de ideas, documentos, imágenes y sonidos entre ellas, además construye para el periodismo un escenario sin fronteras, pues los computadores permiten una cantidad infinita de texto y de acceso a las fuentes originales si es necesario.

Una de las características más innovadoras de la naturaleza del periodismo digital es que esta permite actualizar los contenidos en tiempo real, admitiendo además el llamado ciber-periodismo ciudadano, en el que cualquier persona sin ser reportero de profesión puede informar a su comunidad y al resto del mundo sobre los sucesos de los que fue testigo. El periodista digital, profesional o aficionado, accidental y esporádico puede ofrecer un gran servicio a la comunidad,<sup>132</sup> por ejemplo CNN ha creado la aplicación para sistemas móviles, *iReport* a través de la cual reciben reportes de ciudadanos alrededor del mundo que son testigos directos de los últimos y más relevantes sucesos, gran parte de los reportajes que seguían paso a paso como se desarrollaban los recientes disturbios en Egipto se construyeron con reportajes que los mismo egipcios, parte de la revolución, enviaban diariamente a los grandes canales de noticias. Es la libertad de expresión en su faceta de la libertad de prensa, la que garantiza las posibilidades de re-imaginar la vieja profesión en un medio nuevo, y herramientas que permitan potencializar exponencialmente su alcance.

---

<sup>132</sup> PONTIFICIA UNIVERSIDAD GREGORIANA. Centro Interdisciplinario de Comunicación Social (CICS). Curso Seminario de Periodismo Digital ¿Qué es el periodismo digital? Módulo 1. 2009. Disponible en: <http://www.seminariovirtual.org/public/foro/pdf/perdigital2009.pdf>. Consultado Junio 12 de 2012.

Segundo debemos resaltar los blogs, páginas de Internet creadas para ser una especie de diario virtual, estos “juegan un papel cada vez más importante como foro de debate público, con consecuencias en cadena, para los medios de comunicación, la política y las políticas públicas.”<sup>133</sup> Cada vez más ciudadanos, algunos del común otros con trasfondo académico, político, periodístico y jurídico han hecho de esta herramienta una fuente de información tan competitiva y exitosa que rivaliza los medios tradicionales de noticias o información en la red, como periódicos y revistas. Los blogs pueden llegar a convertirse en fuerzas de opinión y ser creadores de tendencia como es el caso de *Político* y el *Huffington Post* renombrados blogs de opinión que han creado imperios y auras de verdad a su alrededor, para esta herramienta de la red es esencial que se respete a los autores y a los lectores su derecho a la libertad de expresión para poder dar a conocer sus opiniones y la información que consideran pertinente.

Por último cuando se habla de libertad de expresión en Internet es indispensable hablar de la herramienta que ha revolucionado la era del Internet, las redes sociales, Facebook y Twitter siendo las más prominentes, estas páginas de Internet funcionan a través de premisas de socialización virtual extrema, en la que detalles de la vida privada de cada individuo, opiniones y en general cualquier modo de expresión e interacción es facilitado. La llegada de la era de las redes sociales ha dado a luz al acceso a la infinita libertad de expresión en nuestro entorno social<sup>134</sup> convirtiéndose en este campo la herramienta que clama con más urgencia protección contra la censura.

Estas “nuevas tecnologías, como el Internet, la transmisión digital y satelital ofrecen oportunidades sin precedentes para promover la libertad de expresión e

---

<sup>133</sup> FARRELL, Henry y DREZNER, Daniel W. The Power and Politics of Blogs Public Choice, Vol. 134, No. 1/2, Blogs, Politics and Power 2008, pp. 15-30. Disponible en: <http://www.jstor.org/stable/27698208>. Consultado Enero 31 de 2012

<sup>134</sup> GELMAN, Lauren. Privacy, Free Speech, and Blurry Edged Social. Boston College Law Review Issue 5 Publicity, Privacy, and Intellectual Property Meet the First Amendment. Article 2. 2009. <http://lawdigitalcommons.bc.edu/cgi/viewcontent.cgi?article=3092&context=bclr>. Consultado: Junio 10 de 2012.



información. Las acciones de las autoridades para limitar la propagación de contenidos dañinos o ilegales a través del uso de estas tecnologías deberán ser diseñadas cuidadosamente para asegurar que las medidas tomadas no inhiban el enorme potencial positivo”<sup>135</sup> de estos avances.

Como consecuencia de ello, los defensores de la libertad de expresión han aumentado las crecientes preocupaciones sobre cómo las tendencias legales y reglamentarias podrían restringir la libertad de expresión en un momento en que Internet se ha vuelto más ampliamente reconocido como un importante medio para fomentar la comunicación global. Estas preocupaciones se ven reforzadas por reportajes que proporcionan evidencia de atentados a la libertad de expresión, por ejemplo mediante el filtrado de contenidos en Internet.

A pesar de la censura y el filtrado en Internet, la red de redes sigue aportando más información a un número creciente de personas en todo el mundo que cualquier otro medio, especialmente a través de la comunicación móvil, extiende su alcance a personas sin acceso a los recursos de comunicación más tradicionales. Sin embargo, la innovación tecnológica no necesariamente mejorará la libertad de expresión, no es un resultado tecnológicamente determinado o una consecuencia inherente del uso de Internet y será restringida cada vez más, a menos que la libertad de expresión sea explícita y sistemáticamente defendida en la política y la práctica dentro del contexto jurídico.”<sup>136</sup>

Habiendo examinado la extensión del derecho a la libertad de expresión en el Internet y su relevancia, es importante pasar a evaluar la vulnerabilidad del derecho tanto dentro como fuera de la red, pues si se conocen las amenazas, se

---

<sup>135</sup> NAIK, Asmita. Traducción: Carlos Vargas. Guía de Estudio: Libertad de Expresión. Human Rights Education Associates (HREA), 2003. Disponible en: [http://www.hrea.net/index.php?doc\\_id=851#rights](http://www.hrea.net/index.php?doc_id=851#rights). Consultado: Junio 11 de 2012.

<sup>136</sup> DUTTON, William H.; DOPATKA, Anna; HILLS, Michael; LAW, Ginette y NASH, Victoria. Freedom of Connection – Freedom of Expression: The Changing Legal and Regulatory Ecology Shaping the Internet. Oxford Internet Institute. University of Oxford y UNESCO. 2010

puede diagnosticar los vacíos y silencios normativos, y eventualmente la mejor estrategia para resolverlos.

#### **2.1.7 Violaciones más frecuentes del Derechos a la libertad de expresión**

La importancia del derecho a la libertad de expresión no es solo que este “es un derecho humano fundamental, importante en sí mismo y también por su función en el apoyo a la protección de todos los demás derechos; Es un derecho complejo en primer lugar porque no es absoluto, sino que puede limitarse para proteger los intereses superiores públicos y privados; Y en segundo lugar, tiene una doble naturaleza porque protege tanto el derecho del orador y el derecho del oyente, en este último caso para recibir una diversidad de información e ideas. A veces, las facetas de este derechos parecen entrar en conflicto, y la asignación de prioridad entre estas y otros derechos, puede requerir un ejercicio de difícil equilibrio.”<sup>137</sup> Sin embargo lo que nos concierne en este examen son las violaciones más frecuentes al derecho mismo.

Las violaciones y los ataques a la libertad de expresión se dan contra todo el espectro de derechos contenidos en esta protección, por lo tanto “el alcance de la protección de las garantías internacionales sobre la libertad de expresión debe ser muy amplio, abarcando no sólo las opiniones que puedan ser considerados de interés público, sino también el discurso que es considerado por mucha gente, ni siquiera la mayoría, como ofensivo o desagradable.”<sup>138</sup>

De hecho, esta idea de alguna manera se encuentra en el corazón mismo de la importancia de la libertad de expresión. Como el Tribunal Europeo ha dejado claro: *“La libertad de expresión es aplicable no sólo a la “información” o “ideas” que son recibidas favorablemente sino también a aquellas que ofenden, resultan chocantes*

---

<sup>137</sup> Toby Mendel and Eve Salomon, Op cit.

<sup>138</sup> NAIK, Asmita. Traducción: Carlos Vargas. Guía de Estudio: Libertad de Expresión. Human Rights Education Associates (HREA), 2003. Disponible en: [http://www.hrea.net/index.php?doc\\_id=851#rights](http://www.hrea.net/index.php?doc_id=851#rights). Consultado: Junio 11 de 2012

*o perturban al Estado o a cualquier otro sector de la población. Tales son las demandas del pluralismo, la tolerancia y apertura mental sin las cuales no existiría una sociedad democrática.*”<sup>139</sup>

Debe tenerse en cuenta que “las causas que impulsan a la censura son una complicada red con múltiples ópticas, una de las originarias es la compulsión psicológica de evitar expresiones e imágenes desagradables. Otra es la compulsión de defensa política o religiosa, en la que sujetos interesados en preservar el statu quo y la invocación frecuente de la fantasma de la seguridad nacional generan represión. Por último, pero no menos importante, es el factor social y moral motivado por un deseo ferviente por la preservación de una sociedad "limpia", detrás de todas estas causas se encuentra un fenómeno persistente: la intolerancia.”<sup>140</sup>

El supuesto invencible de la infalibilidad de las estrategias anteriormente mencionadas y por supuesto, que la intolerancia se nutre del temor al poder de las ideas que pueden desafiar el orden existente, lleva a afirmar que hay ideas que simplemente parecen peligrosas para las autoridades y ciertos grupos, y por tanto, a su juicio requieren ser suprimida y censuradas. Así, los posibles conflictos entre la libertad de expresión y otros intereses, y los ataques a la libertad de expresión provenientes de diferentes fuentes son frecuentes. La libertad de prensa, una parte integral de la libertad de la expresión, como es comprensible ha sido el blanco favorito de los censuradores de todo el mundo.<sup>141</sup>

Aun cuando se entiende la causa de la censura y las violaciones al derecho a la libertad de expresión las formas y las herramientas utilizadas para estas

---

<sup>139</sup> Handyside v. United Kingdom, 7 December 1976, Application No. 5493/72,

<sup>140</sup> Article 19: The Article 19 Freedom of Expression Handbook: International and Comparative Law, Estándards and Procedures. Londres 1993. Disponible en: [http://www.hrea.org/erc/Library/display\\_doc.php?url=http%3A%2F%2Fwww.article19.org%2Fpdfs%2Fpublications%2F1993-handbook.pdf&external=N](http://www.hrea.org/erc/Library/display_doc.php?url=http%3A%2F%2Fwww.article19.org%2Fpdfs%2Fpublications%2F1993-handbook.pdf&external=N) Consultado: junio 12 de 2012

<sup>141</sup> Ibid.

restricciones y obstáculos, son variadas y en constante evolución, es pertinente analizar algunas de las medidas más comunes.

La censura informal a la libertad de expresión, es aquella que no se encuentra consignada en la legislación de un Estado, es definida como plétora de actividades de los oficiales públicos o grupos sociales, perfilados para prevenir y castigar la redacción, divulgación y distribución de información crítica. La libertad de expresión e información se ve restringida de manera grave cuando se da la exclusión de los medios, y por tanto deben ser implementarse dichas medidas solamente si existen inquietudes claras de seguridad y cuando prevalezca el interés público.

Existen situaciones y escenarios donde la libertad de expresión es más vulnerable y delicada. Es el caso, por ejemplo, del reportaje y transmisión de conflictos sociales, guerras civiles, abusos estatales y escrutinio de las actuaciones del gobierno, en el que la divulgación de información es fundamental para revelar injusticias y atentados contra los derechos humanos, ya que la censura informal es efectiva como táctica de intimidación y en la mayoría de los casos previene que se realicen las denuncias y reportajes sobre las violaciones. “Las elecciones constituyen otra ocasión cuando la libertad de la prensa de proveer información balanceada e imparcial puede tornarse crítica y más vulnerable a la represión por parte de los actores políticos.”<sup>142</sup>

Del mismo modo, la cantidad de restricciones estructurales sirven como termómetro para verificar el grado de libertad y control políticos a los medios de comunicación y en especial al Internet. Éstas a diferencia de las censuras informales anteriormente mencionadas, se concretan en la creación de legislación dirigida específicamente a restringir y modificar los contenido de la prensa y en

---

<sup>142</sup> NAIK, Asmita. Traducción: Carlos Vargas. Guía de Estudio: Libertad de Expresión. Human Rights Education Associates (HREA), 2003. Disponible en: [http://www.hrea.net/index.php?doc\\_id=851#rights](http://www.hrea.net/index.php?doc_id=851#rights). Consultado: Junio 11 de 2012

general todo medio de comunicación por parte del Estado, el gobierno entonces puede limitar o modificar en el contenido que se publica de manera legítima.

Para la existencia exitosa y eficaz de estas instituciones con autoridad reguladora sobre los medios de comunicación, esta debe ser autónoma del poder del Estado, y sus funciones deben ser circunscritas al otorgamiento de licencias y la atención a los usuarios. Estos procesos de solicitud de licencias deben ser abiertos y transparentes, basados en criterios preestablecidos, teniendo como brújula el mejor interés del derecho a la información de los ciudadanos.

Otros ejemplos de censura estructural, incluyen la imposición de medidas económicas estatales para realizar un control de la información: “la asignación preferencial de la publicidad gubernamental, el control gubernamental directamente sobre las publicaciones, las redes de distribución o la impresión de noticias, y un uso selectivo de los impuestos”<sup>143</sup> son algunas de las estrategias utilizadas para la restricción de la libertad de expresión. Los monopolios en los medios son otra manera de restringir la prerrogativa de acceder a información que proviene de una multiplicidad de fuentes, lo cual va en detrimento del interés público. “Las reglas de los monopolios deben ser diseñadas cuidadosamente para promover la pluralidad de los contenidos, evitando que el gobierno pueda interferir en los medios.”<sup>144</sup>

Los Estados también crean leyes con la intención de restringir y violentar la libertad de expresión como tal. La legislación referente a la privacidad puede entorpecer, por ejemplo, reportajes investigativos dirigidos a descubrir casos de corrupción y abusos a los derechos humanos, y aunque como herramientas legislativas tienen una gran importancia para proteger la privacidad de los ciudadanos, es fundamental que a través de ella no se niegue el debate de asuntos de interés público. Así mismo instrumentos jurídicos para prevenir y

---

<sup>143</sup> *ibid*

<sup>144</sup> NAIK. Op. cit

castigar la difamación podrían ser usas de manera indebida con el fin de censurar la crítica y el discusión de temas de interés para los ciudadanos.

Si se habla de información, ideas y opiniones es imposible ignorar en Internet como campo de acción que requiere la protección proveniente de la defensa del derecho humano a la libertad de expresión. La censura sucede en el Internet tanto como en los medios tradicionales, inclusive de manera más frecuente pues la conectividad y naturaleza interactiva de la red, permite encontrar a los que se asume como infractores y bloquear su información de manera inmediata y efectiva. Las restricciones de información en Internet en China<sup>145</sup> son un ejemplo, los ciudadanos chinos solo pueden acceder a páginas preaprobadas por el gobierno que en su contexto no contengan material inflamatorio o socialmente peligroso a sus ojos, este tipo de censura estructural es una clara amenaza contra todas las facetas de la libertad de expresión como derecho fundamental.

La censura y restricción afecta en su mayoría a blogs de opinión, páginas dedicadas al periodismo, información política, y las redes sociales, anteriormente los mencionamos como muestra de aplicabilidad de la libertad de expresión en Internet, estas sufren censura constante por ser el medio de comunicación más fácil y eficiente para que un ciudadano del común transmita sus opiniones e información a las demás personas en su comunidad y al mundo entero, y la forma en que las figuras públicas difundan sus opiniones y lealtades a causas sociales, como lo hacen con frecuencia políticos, actores y periodistas a través de Twitter o Facebook.

---

<sup>145</sup> KIRBY, Carrie. *Chinese Internet vs. free speech / Hard choices for U.S. tech giants* San Francisco Chronicle Publicado septiembre 18 de 2005. Disponible en: <http://www.sfgate.com/news/article/Chinese-Internet-vs-free-speech-Hard-choices-2608251.php>  
Consultado: Junio 20 de 2012

De nuevo, China es el ejemplo de censura en este tipo de herramientas de la información,<sup>146</sup> dentro de la lista de páginas restringidas para los ciudadanos chinos están algunos productos de Google, el cual ha cedido a las presiones del gobierno chino retirando palabras como “Democracia” y “Dalai Lama” del buscador para sus usuarios de ese país, así como de las pagina YouTube, Twitter y WordPress. Los ciudadanos chinos no pueden acceder ni tener una cuenta en Facebook, en su reemplazo el gobierno ha creado dos páginas bajo su control: *Renren* (154 millones de usuarios) y *Sina Weibo* (300 millones de usuarios), garantizando que toda la información consignada en estas páginas sean aprobada anteriormente y sea congruente con la visión del gobierno.

Así mismo se han presentado inconvenientes con Facebook en países del medio oriente<sup>147</sup>, típicamente la red social actúa bajo la premisa de la libertad de expresión absoluta, y no censura paginas disidentes, tanto así que es considerado en el medio oriente como una herramienta indispensable para la proliferación de las protesta de la llamada Primavera Árabe. Aun así la compañía se mantiene en constante presión por gobiernos en desacuerdo con su evidente participación en protestas organizadas y grupos cuyos mensajes instan a la violencia, pues Facebook consideran que siguen siendo expresiones libres que deben ser protegidas, aunque los gobiernos insistan en censurarlas.

La aplicación de legislación diseñada para la protección de la libertad de expresión en otros medios, impresos y de transmisión, en algunas ocasiones no puede ser adaptada a las TIC y en especial al ciberespacio. Las limitaciones para la creación de reglas para el internet será un ejercicio importante de ponderación entre “la

---

<sup>146</sup> STRAUSS, Karsten. *Facebook and The China Problem* Publicado el 18 de mayo de 2012. Disponible en: <http://www.forbes.com/sites/karstenstrauss/2012/05/18/facebook-and-the-china-problem/> Consultado: Junio 23 de 2012

<sup>147</sup> HUDSON, Jonh. Facebook's Middle East Censorship Problem. The Atlantic Wire, marzo 29, 2011. Disponible en: <http://www.theatlanticwire.com/technology/2011/03/facebooks-middle-east-censorship-problem/36186/> Consultado: junio 24 de 2012

defensa de la libertad de expresión e información y el fortalecimiento de protección de abusos, por ejemplo en el caso de la diseminación de pornografía infantil.<sup>148</sup>

La selección del derecho a la libertad de expresión como uno de los dos a ser analizados en el diagnóstico de los derechos humanos en el Internet, no es fortuita, este está íntimamente relacionada con el manejo de información y por tanto se encuentra en las fibras mismas de la red y es pertinente a un diagnóstico completo de la protección existente e inexistente de los derechos humanos en Internet. Así como lo es el derecho a la privacidad que analizaremos a continuación.

## **2.2 DERECHO A LA PRIVACIDAD**

La protección de la privacidad se considera un derecho humano fundamental, indispensable para la protección de la libertad y las instituciones democráticas. William Pfaff resume apropiadamente su trascendencia cuando escribe: "La característica definitoria del totalitarismo es su asalto a la privacidad. El individuo en un Estado totalitario se ve despojado de la vida privada con el fin de destruir su libertad."<sup>149</sup> La intimidad es rasgo intrínseco de los seres humanos que ha sido destacado por "filósofos y moralistas como elemento indispensable de la libertad personal."<sup>150</sup>

Podemos clasificar "el derecho a la privacidad o intimidad, como un derecho humano básico, que sirve de fundamento a la dignidad humana y a otros valores tales como la libertad de asociación y la libertad de expresión. La privacidad se ha convertido uno de los derechos humanos contemporáneos más importantes"<sup>151</sup>,

---

<sup>148</sup> NAIK, Asmita. Traducción: Carlos Vargas. Guía de Estudio: Libertad de Expresión. Human Rights Education Associates (HREA), 2003. Disponible en: [http://www.hrea.net/index.php?doc\\_id=851#rights](http://www.hrea.net/index.php?doc_id=851#rights). Consultado: Junio 11 de 2012.

<sup>149</sup> ROTENBERG, Marc. Preserving Privacy in The Information Society Electronic Privacy Information Center United States of America. Disponible en; [www.unesco.org/webworld/infoethics\\_2/eng/papers/paper\\_10.rtf](http://www.unesco.org/webworld/infoethics_2/eng/papers/paper_10.rtf). Consultado: junio 16, 2012

<sup>150</sup> Ibid

<sup>151</sup> ROTENBERG, Marc. Protecting Human Dignity in the Digital Age (UNESCO 2000).



aun cuando “de todos los derechos humanos en el catálogo internacional, la privacidad es quizás el más difícil de definir y delimitar.”<sup>152</sup>

La privacidad es un derecho humano fundamental reconocido en la Declaración Universal de los Derechos Humanos, el Pacto Internacional de Derechos Civiles y Políticos entre otros tratados internacionales y regionales. Y en las últimas décadas se ha convertido en uno de los temas derechos humanos más complejo y diversos, haciéndose trascendental para la vida diaria de los ciudadanos del mundo.

El Artículo 12 de la DUDH, el cual consigna el Derecho a la Privacidad, lo describe como el derecho que todo ser humano tiene a no ser “*objeto de injerencias arbitrarias en su vida privada, su familia, su domicilio o su correspondencia, ni de ataques a su honra o a su reputación. Toda persona tiene derecho a la protección de la ley contra tales injerencias o ataques*”<sup>153</sup>

En su famoso artículo de 1890, el jurista estadounidense Louis Brandeis califica el derecho a la privacidad como “el derecho a ser dejado solo” y como “el más fundamental de todos los derechos apreciados por un pueblo”. Brandeis encuentra fundamento en su visión sobre la intimidad en los sistemas romano-germánicos, especialmente la ley francesa la cual consagra un alivio a las invasiones de la vida privada, y avoca por el reconocimiento de un derecho similar en los países del Common Law. Desde la primera década del siglo XX, alrededor del mundo se han consignado casos de demandantes individuales en busca remedios legales para las invasiones de la vida privada.

El principio básico de la privacidad, “suele articularse como prácticas justas con la información íntima del individuo”<sup>154</sup>, lo que nos lleva a definir el derecho a la privacidad “como el derecho de cualquier ciudadano a controlar su propia

---

<sup>152</sup> MICHAEL, James. Privacy and Human Rights, UNESCO, 1994, p.1

<sup>153</sup> ORGANIZACIÓN DE LAS NACIONES UNIDAS. Declaración Universal de Derechos Humanos, Resolución de la Asamblea General 217 A (III), Doc. A/810 p. 71 (1948)

<sup>154</sup> ROTENBERG. Op. cit.

información personal y decidir a revelarla o no”<sup>155</sup> es decir, en el núcleo del derecho a la privacidad ya no se encuentra la simple afirmación de que cada ser humano tiene derecho a que se le deje solo sino que los detalles de su vida privada, su honra y la de su familia, no sufran detrimento alguno, es el manejo responsable y cuidadoso de la información por parte de quien tenga dominio sobre ella, sea bien el individuo mismo u otro sujeto, lo que completa el contenido del derecho.

Con la proliferación del Internet y las nuevas tecnologías de la información ha modificado radicalmente la cultura generacional sobre la privacidad, cada vez ponemos más de nuestra información privada en la red y por tanto la línea entre lo que es privado y lo público se vuelve más delgada, pero algunas veces esas invasiones no son voluntarias, entonces, “¿Cómo se reconcilia la evolución de la sociedad en la que los asuntos de cada individuo son la preocupación de todo el mundo con la necesidad de mantener espacios de intimidad para el individuo? En esto reside el problema de la defensa del individuo contra las incursiones innumerables que se están haciendo en su vida privada. Alan Westin ha dicho en su notable libro de 1967 *Privacidad y Libertad* “la privacidad está en el corazón de la libertad en el Estado moderno.”<sup>156</sup>

Resta entonces dividir el derecho a la privacidad en aquellos derechos que se derivan del mismo enunciado todos los aspectos que lo componen.

### **2.2.1 Contenido del Derecho**

La definición del derecho a la privacidad es compleja precisamente por que “la privacidad es, inevitablemente, un concepto difícil de delimitar, ya que se trata de algo que es esencialmente subjetivo.”<sup>157</sup> Como mencionamos anteriormente, la

---

<sup>155</sup> UNESCO. Calls for Proposals: A Global legal Survey of Internet Privacy

<sup>156</sup> The protection of privacy international social science journal Published quarterly by Unesco. Vol. XXIV, No.3,1972

<sup>157</sup> Ibid

definición del contenido mismo del derecho a la privacidad es difícil de determinar ya que el contenido del derecho contiene muchos aspectos que deben ser respetados, la definición de privacidad varía considerablemente de acuerdo al contexto y al medio, y esta inexorablemente ligada a las construcción histórico-social de cada Estado.

“En muchos países, el concepto ha sido fusionado con el de protección de datos, el cual entiende a la privacidad en términos del manejo de la información personal”<sup>158</sup>. Lo que construye una interpretación de la vida privada en términos de gestión de información personal, lo que implica una interpretación restrictiva del derecho.

Pero el contenido del derecho a la privacidad para este análisis no puede tomarse solamente en su contexto más estricto, en su interpretación más restrictiva, la protección a la privacidad debe entenderse como una manera de trazar la línea, de poner un límite por así decirlo, a cuán lejos que la sociedad puede inmiscuirse en los asuntos del individuo.<sup>159</sup>

Podemos distinguir cuatro facetas del Derecho a la Privacidad que distinguen el contenido:

#### **2.2.1.1 Derecho a Privacidad de la Información**

Privacidad de la Información, también conocida como protección de datos, o *habeas data* implica el establecimiento de normas que rijan la recolección y manejo de datos personales de cada individuo como por ejemplo la información crediticia y los registros médicos y gubernamentales.

---

<sup>158</sup> Cedric Laurant Consulting y Privacy International *Guía de Privacidad para Hispanohablantes* 2012. <https://www.privacyinternational.org/reports/una-guia-de-privacidad-para-hispanohablantes>. Consultado Junio 10 de 2012.

<sup>159</sup> Simon Davies "Big Brother : Britain's web of surveillance and the new technological order", Pan, London, 1996, p. 23

Anteriormente mencionamos que en algunos sistemas jurídicos el Derecho a la Privacidad es equivalente, realizando una interpretación restrictiva, a prácticas justas en el manejo de la Información, la cual establece los derechos de quien brindan su propia información y las responsabilidades de quienes recogen, manejan y preservan esta información.

No existe unanimidad sobre cuáles son, en su totalidad, las prácticas justas para el manejo de la información, sin embargo si existe un acuerdo general sobre los tipos de principios que pueden regir, un conjunto de prácticas justas de información. Estos pueden dividirse en las prerrogativas que tiene los individuos para limitar la recolección y uso de información personal almacenada, para obtener acceso a la información cuando se recoge, para inspeccionar y corregirla si es necesario, el derecho a que las acciones con respecto a la información estén permeadas por la transparencia, y a tener alguna forma de rendición de cuentas o de ejecución para garantizar que las prácticas se hagan cumplir.

Las responsabilidades de quienes recogen los datos incluyen: la obligación de mantener la seguridad de la información, asegurarse que los datos sean exactos y se mantengan completos y fiables para que no hayan equivocaciones sobre la información personal. “Algunos comentaristas han propuesto recientemente que prácticas Justas con la Información también incluyen principios tales como el derecho al anonimato y la minimización de la recopilación no autorizada de datos”<sup>160</sup>.

#### **2.2.1.2 Derecho a la Privacidad Corporal**

La intimidad corporal se refiere a protección del ser físico, el concepto de inviolabilidad del cuerpo humano basado en el principio *noli me tangere*, el cual consagra una advertencia, una prohibición de interferir, tocar o entrometerse en el espacio corporal de cada persona. Este se refiere al derecho que tenemos todos

---

<sup>160</sup> ROTENBERG. Op Cit.

los seres humanos a que se nos respete la integridad física; concepto que describe de manera comprensiva la Corte Constitucional colombiana: *“El derecho a la integridad física y moral consiste en el reconocimiento, respeto y promoción que se le debe a todo individuo de la especie humana de su plenitud y totalidad corpórea y espiritual, con el fin de que su existencia sea conforme a la dignidad personal.”*<sup>161</sup>

El derecho a la privacidad como protección a la intimidad corporal, se extiende a los adelantos biomédicos que pueden representar un detrimento para dicha protección, lo que incluye células de identificación, datos biométricos, exámenes e identificación de ADN, restricciones de los procedimientos invasivos, tales como pruebas de drogas, de embarazo, VIH y inspección de cavidades, especialmente en procesos policiales y el ambiente laboral.

Esta faceta del derecho se entiende entonces como la protección consignada en el derecho a la privacidad de mantener la información sobre el cuerpo de cada individuo y la información que se desprende de su estudio y evaluación, en la esfera jurídica de cada individuo salvo procesos garantizados en la ley que sopesen la violación de este derecho frente a la violación de otro derecho fundamental o el bien común.

#### **2.2.1.3 Derecho a la Privacidad en el Contexto de las Telecomunicaciones**

Una de las facetas que más conciernen a este análisis, es la de la protección de la privacidad en las telecomunicaciones, la cual abarca la seguridad de toda información que sea transmitida por cualquier medio de comunicación.

El derecho se refiere protección de intervenciones ilegales a correos, sean estos electrónicos o no, teléfonos y cualquier otro medio de comunicación. La información personal debe ser obtenida manera justa e lícita y si se provee de

---

<sup>161</sup> Sentencia No. T-123/94. <http://www.corteconstitucional.gov.co/relatoria/1994/T-123-94.htm>. Consultado: Junio 18 de 2012.

manera voluntaria debe ser utilizada para su fin original especificado; cuando se requiera debe exigirse que se revele solo la información pertinente para el propósito y que se mantenga actualizada, accesible, segura y con la posibilidad de ser destruida después de que su propósito se ha completado.

El manejo de información debe ser supervisado y regulado, tanto por organismos gubernamentales por medio de herramientas legales, como por defensores de derechos humanos y organizaciones no gubernamentales para que se realice una defensa consistente al derecho a mantener segura toda información transmitida a través de herramientas de telecomunicación y TICs.

#### **2.2.1.4 Derecho a la Privacidad Territorial**

El parlamentario inglés William Pitt escribió, "El hombre más pobre en su rustica vivienda puede ofrecer resistencia a todo el poder de la Corona. Su vivienda podría ser precaria; su techo podría temblar; el viento podría soplar a través de este; las tormentas podrían ingresar; la lluvia podría pasar – pero el Rey de Inglaterra no puede entrar; todas sus fuerzas no se atreven a cruzar el umbral de la casa en ruinas."<sup>162</sup>

La expresión anterior muestra la potencia de esta faceta del derecho, esta se entiende como la protección a la intimidad en la propiedad privada, o en los lugares considerados privados, como por ejemplo habitaciones de hotel, la privacidad territorial que se refiere al establecimiento de límites a la intromisión en los entornos domésticos y de otro tipo, tales como el lugar de trabajo.

El tema ha sido especialmente tratado por los laboristas y defensores del derecho del trabajador y llama la atención a la situación de empleados alrededor del mundo que son sujetos frecuentemente a cierto tipo de vigilancia por parte de sus empleadores, vigilancia que debe estar estrictamente controlada pues todos

---

<sup>162</sup> Speech on the Excise Bill, Inglaterra. 1763.

tenemos derecho a mantener espacios de intimidad inclusive en lugares de interacción pública como el ambiente laboral. Los empleadores argumentan que supervisan los procesos de trabajo con propósitos de control de calidad y de ejecución, que recolectan información personal de los empleados por diversas razones, tales como asistencia sanitaria, impuestos y verificación de antecedentes.

El respeto por la intimidad territorial de todos los seres humanos, y las experiencias familiares y por tanto su honra, están conectados también con la protección que merecen los lugares de residencia de cada persona, el derecho incluya que la búsqueda, video vigilancia y los controles de identidad no se hagan bajo el manto de la legalidad.

### 2.2.1.5 Algunas Percepciones Generales sobre el Derecho a la Privacidad

Teniendo en cuenta las facetas anteriores es pertinente hacer un pequeño recuento de posiciones que se han tomado en diferentes contextos y lugares a través de la historia que nos permiten tener un panorama de las opiniones de académicos que han estudiado el tema.

Quien llegaría a ser un aclamado juez de la Corte Suprema de los Estados Unidos, Louis Brandeis y el abogado Samuel Warren escriben en 1890, un prominente artículo sobre el derecho a la privacidad en el cual que distingue el concepto de privacidad como el derecho de toda persona "a ser dejado solo", el cual según los juristas debería poder ser protegido a través de una acción de responsabilidad civil.<sup>163</sup> Brandeis argumenta que la privacidad es la más preciada de las libertades en una democracia, y defiende la consagración de dicho derecho en la Constitución como derecho fundamental de todos los ciudadanos americanos.<sup>164</sup>

Por su parte, Alan Westin, autor de la obra de 1967 "La Privacidad y la Libertad", define la intimidad como el deseo de las personas a elegir libremente en qué circunstancias y en qué medida va a exponerse a sí mismo, su actitud y su comportamiento con los demás.<sup>165</sup> Análogamente Edward Bloustein, afirma que la privacidad es un interés natural de la personalidad humana, se debe proteger la inviolabilidad de la personalidad y sobre todo la independencia del individuo, la dignidad y la integridad.<sup>166</sup>

La académica israelí Ruth Gavison, identifica tres elementos en la intimidad: el secreto, el anonimato y la soledad. Asume que la privacidad es un estado que

---

<sup>163</sup> WARREN, Samuel y BRANDEIS, Louis. The right to privacy, Harvard Law Review 4, 1890 pp 193 - 220.

<sup>164</sup> Ibid

<sup>165</sup> WESTIN, Alan F. Privacy and Freedom, Atheneum, New York p. 7.

<sup>166</sup> Privacy as an Aspect of Human Dignity, [1964] 39 New York University. Law.Review. 962 at 971.



puede perderse, ya sea a través de la elección de la persona en ese estado o por la acción de otra persona.<sup>167</sup>

La investigación arroja que una de las definiciones más citadas y ampliamente aceptadas de la privacidad es la acuñado por el Oscar Ruebhausen y Orville Brim en un artículo de 1965: *“La esencia de la vida privada no es ni más ni menos, que la libertad del individuo a escoger por sí mismo el momento y la circunstancias bajo las cuales, y lo más importante, en que medida, sus actitudes, creencias, comportamiento y opiniones han de ser compartidos con o ocultado de los demás.”*<sup>168</sup>

El Comité Calcutt, una comisión investigación específica sobre el comportamiento de la prensa con respecto a la privacidad personal en el Reino Unido expresó: *“en ninguna parte hemos encontrado una definición legal plenamente satisfactoria de la vida privada.”*<sup>169</sup> Sin embargo, el Comité se mostró satisfecho con la elaboración de una definición legal adoptado este enfoque en su primer informe sobre privacidad: *“El derecho del individuo a estar protegido contra la intrusión en su vida personal o sus asuntos, o los de su familia, por medios físicos directos o publicaciones de información.”*<sup>170</sup>

El seguimiento de la investigación Calcutt nº 2, genera un segundo informe en el que aboga por una legislación inmediata sobre el tema.<sup>171</sup> El Gobierno del Reino Unido responde definiendo.

*“Todo individuo tiene derecho a la privacidad que comprende:*

*(a) el derecho de estar libre de acoso y abuso sexual, y*

---

<sup>167</sup> Privacy and the Limits of Law, [1980] 89 Yale Law Journal. 421, at 428.

<sup>168</sup> PATTULLO, E. L. The Limits of the 'Right' of Privacy IRB: Ethics and Human Research Vol. 4, No. 4 (Apr., 1982), pp. 3-5 <http://www.jstor.org/stable/3564376>

<sup>169</sup> Informe de la Comisión de Privacidad y Asuntos Conexos, Chairman David Calcutt QC Cm 1102, London: HMSO, 1990.

<sup>170</sup> Ibid

<sup>171</sup> Cm. 2135, HMSO, 1993

*(b) Un derecho a la privacidad de los datos personales, las comunicaciones y documentos.*"<sup>172</sup>

Ahora bien, dentro de la misma familia jurídica, el Preámbulo de la *Carta de Privacidad Australiana* de 1994 dispone que Australia será: "Una sociedad libre y democrática que exige el respeto de la autonomía de la persona, y limita el poder tanto del Estado como de las organizaciones privadas de interponerse en dicha autonomía...La privacidad es un valor clave que sostiene a la dignidad humana y a otros valores claves tales como la libertad de asociación y la libertad de expresión...La privacidad es un derecho humano fundamental y una expectativa razonable de toda persona."<sup>173</sup>

Finalmente, la Corte Constitucional Colombiana afirmó también que la intimidad es "el espacio intangible, inmune a las intromisiones externas, del que se deduce un derecho a no ser forzado a escuchar o a ver lo que no desea escuchar o ver, así como un derecho a no ser escuchado o visto cuando no se desea ser escuchado o visto."<sup>174</sup>

Habiendo evaluado el contenido del derecho y los derechos que de él se derivan, procederemos a analizar los límites del derecho a la privacidad

### **2.2.2 Límites del derecho a la Derecho a la Privacidad y de los derechos que contiene**

Casi todo el mundo quiere mantener partes de su vida, sus pensamientos, sus emociones, sus actividades privadas para sí mismo o para los miembros elegidos de su familia y amigos. "Dicho de otro modo, lo privado se caracteriza por la vigencia de lo que Isaiah Berlin definió como "libertad negativa", es decir, la ausencia de obstáculos o coacciones para que cada persona pueda obrar como

---

<sup>172</sup> Respuesta del Gobierno a la Comisión Nacional del Patrimonio del Comité Selecto, y la intromisión de los medios de Privacidad, Cmnd. 2918, HMSO, 1995

<sup>173</sup> AUSTRALIAN PRIVACY CHARTER GROUP. The Australian Privacy Charter. Law School, University of New South Wales, Sydney 1994.

<sup>174</sup> Sentencia C-640 de 2010

mejor le parezca.”<sup>175</sup> “Las limitaciones de este derecho se entiende que serán previstas por la ley y constituirán las medidas necesarias, en una sociedad democrática, para la seguridad pública o la protección de los derechos y libertades de los demás.”<sup>176</sup>

La extensión de la vida privada, lo que compone la colección de espacio e información que se consideran en el ámbito de la privacidad puede variar de persona a persona, de grupo a grupo, de sociedad a sociedad, y varían también de acuerdo a las diferentes edades, tradiciones y culturas y aunque el ámbito de la privacidad puede variar, el deseo de privacidad es universal.<sup>177</sup>

En la mayoría de instrumentos jurídicos internacionales y regionales se protege diversos aspectos del individuo y su vida. Se entiende que este derecho resguarda de intromisiones la privacidad de la familia, el matrimonio, la maternidad, la procreación y la crianza de los niños<sup>178</sup>, la honra y honor del individuo, las comunicaciones, correspondencia y la privacidad en el lugar de trabajo.

El derecho a la “privacidad puede ser definida como un derecho fundamental no absoluto”<sup>179</sup>, “como la mayoría de derechos fundamentales, el derecho a la intimidad, no es absolutamente intocable y como los demás derechos está sujeto también a las limitaciones que surgen de la necesidad de proteger los intereses apremiantes de la comunidad y los derechos fundamentales de las otras personas.”<sup>180</sup>

---

<sup>175</sup> ESCALANTE GONZALBO, Fernando. El Derecho a la Privacidad. Instituto Federal de Acceso a la Información Pública (IFAI) 1ra edición, 2004

<sup>176</sup> RUIZ MIGUEL, Carlos. La Nueva Frontera del Derecho a la Intimidad: Genética y Dignidad. Universidad De Santiago de Compostela. Disponible en:  
<http://mendel.ugr.es/genysoc/pdfs/genyderecho.pdf> Consultado: Junio 18 de 2012

<sup>177</sup> The Protection of Privacy. Op.Cit

<sup>178</sup> Derecho a la Privacidad: Autonomía de las Personas. Disponible en:  
[http://www.law.cornell.edu/wex/espanol/derecho\\_a\\_la\\_privacidad\\_autonom%C3%ADa\\_de\\_las\\_personas](http://www.law.cornell.edu/wex/espanol/derecho_a_la_privacidad_autonom%C3%ADa_de_las_personas). Consultado en Junio 19 de 2012.

<sup>179</sup> Entick v. Carrington. Op Cit.

<sup>180</sup> FUSTER, Jaime B. Derechos Fundamentales y Deberes Cívicos de las personas. Comisión de Derechos Civiles del Estado Libre de Puerto Rico. Disponible en:  
<http://www.scribd.com/doc/53710711/67/limitaciones-del-derecho-a-la-intimidad>

Como limite principal se puede destacar en principio que el derecho a la intimidad no protege la conducta criminal. Ninguna persona puede tener una expectativa razonable de intimidad con respecto a actuaciones ilegales suyas, por tanto las conductas consideradas como criminales o fuera de la ley carecen de la protección del derecho a la intimidad, pues chocan con el imperio de la ley en un Estado y el interés público. Por tanto en los procesos de investigación criminales los agentes de la justicia y el Estado en cada sistema jurídico tiene bajo circunstancias consignadas en la ley, la posibilidad de invadir la privacidad de un individuo si esta irrupción significa la protección de la seguridad nacional y el orden público.

Por otro lado, los escándalos de corrupción y acciones ilegales que involucren figuras públicas llevan a algunos académicos y juristas a argumentar que bajo su condición de personajes destacados su privacidad debe tener no solo los límites del interés general, sino una mayor restricción, pues se entiende que en su órbita jurídica se encuentra información de mayor sensibilidad para el bien común y su derecho se encontraría por así decirlo “más limitado” que el de un ciudadano normal. Otra facción de la comunidad académica discute que el estatus especial que pueda tener o no una persona, no afecta su carácter como sujeto activo del derecho a la privacidad, pues el derecho de la sociedad a conocer información se limita a lo que este estrictamente relacionado con la actividad que la que desarrollen a nivel público y de la que se desprenderse el interés de irrumpir en su esfera de privacidad solo cuando si se relaciona con la actividad que es de interés de la sociedad.

Como ejemplo del derecho a la intimidad que cede para salvaguardar el interés común y la seguridad nacional, tenemos los instrumentos jurídicos que facultan al Estado para aumentar la vigilancia y la intervención en las comunicaciones, tales como el *Patriot Act*, ley firmada por el presidente de los Estados Unidos luego de los ataques del 11 de septiembre, esta ley restringe la privacidad de los

ciudadanos a favor de la investigación e recolección de inteligencia para prevenir ataques terroristas.

En un contexto de derecho interno, la Corte Constitucional colombiana argumenta sobre los límites del derecho a la privacidad, el derecho a la intimidad *“permite y garantiza en los asociados, el poder contar con una esfera o espacio de vida privada no susceptible de la interferencia arbitraria de las demás personas, que al ser considerado un elemento esencial del ser, se concreta en el derecho a poder actuar libremente en la mencionada esfera o núcleo, en ejercicio de la libertad personal y familiar, sin más limitaciones que los derechos de los demás y el ordenamiento jurídico. En ese orden de ideas, y al no ser un espacio que forme parte del dominio público, obedece al estricto interés de la persona titular del derecho y por consiguiente no puede ser invadido por los demás. Por esta razón, ese espacio personal y ontológico, sólo “puede ser objeto de limitaciones” o de interferencias “en guarda de un verdadero interés general que responda a los presupuestos establecidos por el artículo 1o. de la Constitución”*. La jurisprudencia de la Corte Constitucional como se ha dicho, ha señalado que el derecho a la intimidad es entonces, inalienable, imprescriptible y solo susceptible de limitación por razones legítimas y debidamente justificadas constitucionalmente.<sup>181</sup>

En este sentido encontramos que los límites anteriormente descritos solo se pueden justificar si se encuentra fundamentado en la Constitución del ordenamiento jurídico en cuestión, o en caso de que no exista, en un instrumento jurídico que se encuentre en el nivel fundamental como tratados internacionales y otras leyes de derechos humanos a nivel constitucional.<sup>182</sup>

### **2.2.3 Los Sujetos del Derecho a la privacidad**

---

<sup>181</sup> Sentencia C-640 de 2010. Magistrado Ponente: Mauricio González Cuervo.

<sup>182</sup> Siguiendo el orden propuesto por la pirámide Kelseniana

Como se analizó en la sección anterior en el contexto de la libertad de expresión, la base de los estudios de los sujetos de los Derechos Humanos es el concepto de la personalidad jurídica y por tanto desde los instrumentos internacionales que los consignan, se distinguen a la persona humana como sujeto titular del derecho.

De la misma manera vimos como, los Derechos Humanos tienen una doble naturaleza subjetiva, activa y pasiva, de la cual todos los seres humanos somos titulares y somos responsables de conservar, es por tanto “un derechos de titularidad individual y ejercicio colectivo”<sup>183</sup>.

El sujeto activo del derecho a la intimidad, es el titular del derecho y por tanto está facultado para reclamar su la defensa y garantía, se entiende que esta característica esta en cabeza de cada ser humano por el simple hecho de serlo, sin ninguna distinción, este será inalienable e imprescriptible y el único que podrá vulnerarlo será el mismo individuo revelando voluntariamente los aspectos de su esfera privada.

En cuanto a la otra cara de la naturaleza subjetiva, el sujeto pasivo es a quien se le exige el reconocimiento y se le reclama la garantía del derecho a la privacidad. El sujeto pasivo en éste derecho estaría representado por el Estado y la sociedad, los cuales se entienden como el titulares del deber jurídico correlativo y en consecuencia tienen la obligación de garantizar que la órbita de lo privado de cada ciudadano se mantenga incólume hasta tanto el individuo desee cederla.

El Estado en este caso, esta encargado de crear instrumentos jurídicos que refuercen la directriz constitucional consignada en la declaración universal de los derechos humanos de proteger la privacidad de todos los individuo, y de garantizar mecanismos judiciales para castigar las violaciones a la intimidad.

El sistema jurídico suministra las pautas para la sociedad en general, compuesta por otros individuos con el mismo derecho, y a los cuales les interesa mantener la

---

<sup>183</sup> Ibid

prevalencia de la defensa a la privacidad, y les es conveniente que se respete la intimidad del individuo siguiendo la letra de ley y así asegurando un respeto más sólido para la suya propia.

En un contexto de derecho interno, la Corte Constitucional Colombiana reconoció el derecho a la intimidad como un derecho fundamental que permite a las personas manejar su propia existencia como a bien lo quieran, con el mínimo de injerencias exteriores. Se dijo en ese entonces que se trataba de un derecho “general, absoluto, extrapatrimonial, inalienable e imprescriptible y que se pueda hacer valer *erga omnes*, vale decir, tanto frente al Estado como a los particulares. En consecuencia, toda persona, por el hecho de serlo, es titular *a priori* de este derecho y el único legitimado para permitir la divulgación de datos concernientes a su vida privada. Su finalidad es la de asegurar la protección de intereses morales; su titular no puede renunciar total o definitivamente a la intimidad pues dicho acto estaría viciado de nulidad absoluta (...)”.<sup>184</sup>

Habiendo concretado cuales son los sujetos participantes en el derecho a la privacidad procedemos a la construcción de una reseña histórica y un recolección de los instrumentos jurídicos internacionales que consignan el derecho a la privacidad.

#### **2.2.4 Breve Reseña Historia e Instrumentos Jurídicos que consigna el Derecho a la Privacidad**

Comprender la historia de un derecho nos permite trazar el origen de la protección y la razón por la cual se considera importante construir herramientas jurídicas para su salvaguarda. El “derecho de privacidad tiene raíces profundas en la historia relacionada con la autonomía, la dignidad, la espiritualidad, la confianza y especialmente, la libertad.”<sup>185</sup> Las referencias más antiguas al valor de la vida

---

<sup>184</sup> Sentencia C-640 de 2010

<sup>185</sup> HIXSON, Richard. Privacy in a Public Society: Human Rights in Conflict 3 (1987). See Barrington Moore, Privacy: Studies in Social and Cultural History (1984).

privada se puede encontrar en la Biblia, en los principios de la cultura hebrea, en la Grecia clásica y la antigua China,<sup>186</sup> estas protecciones se han centrado sobre todo en el derecho a la soledad.

Uno de los recuentos más viejos de legislación que consagra el derecho a la privacidad “se puede remontar a 1361 cuando los jueces de la Ley de la Paz en Inglaterra permitía el arresto de los mirones y espías.”<sup>187</sup> En 1765 Lord Camden, abatiendo en juicio una orden judicial para entrar en una casa y apoderarse de documentos referentes a un caso, escribió, “podemos decir con seguridad que no hay ley en este país que pueda justificar la acciones de los acusados, si la hubiese, esta destruiría todas las comodidades de la sociedad, pues algunos documentos a menudo son la propiedad más querida que cualquier hombre puede tener.”<sup>188</sup>

Podemos encontrar que “varios países desarrollados consignaron protecciones específicas para la privacidad en sus sistemas jurídicos durante los en los siglos que siguieron. En 1776, el Parlamento Sueco aprobó la *Ley de Acceso a Registros Públicos*, que requiere que toda la información en poder del gobierno se utiliza para fines legítimos. En 1792, la Declaración de los Derechos del Hombre y del Ciudadano declaró que la propiedad privada es inviolable y sagrada. Francia prohibió la publicación de datos privados y estableció fuertes multas en 1858.”<sup>189</sup>

Pero no fue sino hasta 1948 con la Declaración Universal de los Derechos Humanos que llega la primera referencia de privacidad moderna a nivel internacional, en la que se protege especialmente la privacidad territorial y las comunicaciones. El artículo 12 establece:

---

<sup>186</sup> Ibid

<sup>187</sup> MICHAEL. Op. cit. p.15

<sup>188</sup> Entick v. Carrington, 1558-1774 All E.R. Rep. 45

<sup>189</sup> The Rachel affaire. Judgment of June 16, 1858, Trib. pr. inst. de la Seine, 1858 D.P. III 62. See Jeanne M. Hauch, Protecting Private Facts in France: The Warren & Brandeis Tort is Alive and Well and Flourishing in Paris, 68 Tul. L. Rev. 1219 (May 1994).



*“Nadie debe ser objeto de injerencias arbitrarias en su vida privada, su familia, su domicilio o su correspondencia ni de ataques a su honra o a su reputación. Toda persona tiene derecho a la protección de la ley contra tales injerencias o ataques.”*<sup>190</sup>

La definición consignada en la Declaración Universal de los Derechos Humanos está inspirada en gran medida por la declaración francesa de 1789 y el contenido del que se dota al derecho se convierte en influencia fundamental para la evolución consuetudinaria su protección, en el derecho internacional general.

A partir de ese precedente, numerosos pactos internacionales de derechos humanos dan una referencia específica a la privacidad como un derecho. El Pacto Internacional de Derechos Civiles y Políticos (PIDCP),<sup>191</sup> la Convención de las Naciones Unidas sobre los Trabajadores Migratorios<sup>192</sup> y la Convención de la ONU sobre la Protección del Niño<sup>193</sup> adoptar la misma definición.

A nivel regional, estos derechos se han convertido en exigibles gracias a diferentes instrumentos jurídicos y un trabajo para armonizar el contenido de los instrumentos internacionales, el trabajo de las naciones y los instrumentos regionales para fortalecer el derecho a la privacidad.

La Unión Europea se une a estos esfuerzos para consignar la defensa del Derecho a la privacidad a través de varios instrumentos jurídicos y de un trabajo

---

<sup>190</sup> Universal Declaration of Human Rights. Disponible en: <http://www.hrweb.org/legal/udhr.html>

<sup>191</sup> International Covenant on Civil and Political Rights, <<http://www.hrweb.org/legal/cpr.html>>

Artículo 17 “1. Nadie será objeto de injerencias arbitrarias o ilegales en su vida privada, su familia, su domicilio o su correspondencia, ni de ataques ilegales a su honra y reputación. 2. Toda persona tiene derecho a la protección de la ley contra esas injerencias o esos ataques.”

<sup>192</sup> A/RES/45/158 25 febrero 1991, Artículo 14 “Ningún trabajador migratorio o familiar suyo será sometido a injerencias arbitrarias o ilegales en su vida privada, familia, hogar, correspondencia u otras comunicaciones ni a ataques ilegales contra su honor y buen nombre. Todos los trabajadores migratorios tendrán derecho a la protección de la ley contra tales injerencias o ataques.”

<sup>193</sup> UNGA Doc A/RES/44/25 (12 December 1989) con Anexo, Artículo 16 “1. Ningún niño será objeto de injerencias arbitrarias o ilegales en su vida privada, su familia, su domicilio o su correspondencia ni de ataques ilegales a su honra y a su reputación. 2. El niño tiene derecho a la protección de la ley contra esas injerencias o ataques.”

especialmente arduo para conservar la esfera de control personal de cada uno de sus ciudadanos y a través de sus fronteras internas.

Primero, aunque su fecha precede la creación de la Unión Europea como tal, la *Convención de 1950 para la Protección de los Derechos Humanos y las Libertades Fundamentales*, junto con su Protocolo adicional en 1952, es el primer reconocimiento del derecho a nivel regional. Es además del documento originario de la cuyo mandato según el instrumento de 1950, incluye supervisar la ejecución de la protección al derecho a la privacidad en las naciones partes. Ambos instrumentos son particularmente activos en la observancia de los derechos parte del derecho a la privacidad, realizan exegesis de su protección desde una interpretación extensiva y analizado las limitaciones a la privacidad de manera restrictiva.<sup>194</sup>

Los dos acuerdos jurídicos anteriormente mencionados, han tenido un profundo efecto en la adopción de leyes en todo el mundo. Más de veinte países han adoptado la convención del Consejo de Europa y otros seis lo han firmado pero todavía no la han aprobado como ley. Las directrices de la *Organización para la Cooperación y el Desarrollo Económico* (OCDE) también han sido ampliamente utilizadas en la legislación nacional, incluso países fuera de la OCDE.

La Corte Europea de Derechos Humanos hace el subsiguiente análisis en su primera decisión sobre el derecho a la privacidad y la intimidad: *“Para muchos autores anglosajones y franceses, el derecho al respeto de la “vida privada” es el derecho a la intimidad, el derecho a vivir, como se quiere, protegido de la publicidad indeseada”*<sup>195</sup> En opinión de la Comisión, sin embargo, *“el derecho al respeto de la vida privada no termina ahí. Comprende también, en cierta medida, el derecho a establecer y desarrollar relaciones con otros seres humanos,*

---

<sup>194</sup> STROSSEN, Nadine. Recent US and Intl. Judicial Protection of Individual Rights: A comparative Legal Process Analysis and Proposed Synthesis, 41 Hastings L.J. 805 (1990).

<sup>195</sup> X v. Iceland, 5 Eur. Comm’n H.R. 86.87(1976).

*especialmente en el campo emocional para el desarrollo y cumplimiento de la personalidad propia.*”<sup>196</sup>

Como mencionamos anteriormente la Corte ha dado una interpretación extensiva del derecho privacidad, ha dicho que la esfera jurídica de intimidad es aquella donde cada quien tiene derecho a llevar su vida personal de la manera que escoja suprimiendo en forma absoluta el mundo exterior del ámbito de influencia. El respeto a la privacidad debe según la corte, englobar el derecho del individuo a trabajar y desarrollar relaciones con sus semejantes, por lo que se incluye la protección en el lugar de trabajo y las actividades profesionales o comerciales como parte de la vida privada, pues se entiende que estas actividades permiten forman vínculos con el mundo exterior, y están tan fuertemente ligadas a la vida de las personas que la protección jurídica para ser eficaz y no puede operar distinción alguna entre estas esferas.

Para la Unión Europea la protección se encuentra concentrada en la existencia de normas explicas que contengan los límites del derechos y la existencia de una figura jurídica que pueda garantizar el disfrute del mismo, en el centro del modelo europeo, esta la fuerza ejecutiva de cada país, por tanto cada Estado deberá contar con un *Comisionado para la Privacidad* o la agencia que haga cumplir las reglas.

La Corte Europea de Derechos Humanos, tiene también como objetivo la revisión las leyes de los Estados Miembros y la prerrogativa de sancionar países que no cumplan con los estándares de garantía, la corporación ha hecho uso de este mandato contra varios Estados por no tener regulación clara sobre la intervención de llamadas telefónicas.<sup>197</sup> También ha decidido en casos de acceso de personas

---

<sup>196</sup> Ibid

<sup>197</sup> EUROPEAN COURT OF HUMAN RIGHTS. Case of Klass and Others: Judgement of 6 September 1978, Series A No. 28 (1979). Malone v. Commissioner of Police, 2 All E.R. 620 (1979). See Note, Secret Surveillance and the European Convention on Human Rights, 33 Stanford Law Review 1113, 1122 (1981).

a su información personal consignada en los archivos del gobierno para asegurar que los procedimientos adecuados se llevaron a cabo.<sup>198</sup>

Además, a través de decisiones y jurisprudencia ha ampliado la protección del artículo 8 más allá de las acciones del gobierno, extendiéndolas a las acciones de particulares cuando estos sean los que salvaguarden la información personal de otros individuos; la corte considera que su actuación también debe ser restringida;<sup>199</sup> es de suponer que en virtud de estos análisis, el tribunal podría ordenar la imposición de leyes de protección de datos, si los datos fueron procesados en detrimento para el titular del derecho.<sup>200</sup>

La Unión Europea ha aprobado dos directivas: la *Comisión Europea de Telecomunicaciones* y de la *Comisión Europea de Protección de Datos* que provee a los ciudadanos de una protección más sólida contra de los abusos a sus datos. Estas directivas establecen un nivel básico común, construyendo una definición unificada de *vida privada* que no sólo refuerza la legislación vigente, sino que establece nuevos derechos. La *Comisión de Protección de Datos* establece un punto de referencia para la legislación nacional que armoniza la legislación en toda la Unión Europea,<sup>201</sup> mientras la *Comisión de Telecomunicaciones*<sup>202</sup> establece protecciones específicas que abarcan teléfono, televisión digital, redes móviles y otros sistemas de telecomunicaciones.

En la década de 1970, la tendencia fue comenzar a adoptar leyes generales destinadas a proteger la privacidad individual, que se propagan cada vez a través de un número mayor de Estados. En el escenario internacional, hay un

---

<sup>198</sup> Judgement of 26 March 1987 (Leander Case)

<sup>199</sup> *Id* at 848, 849.

<sup>200</sup> RYSSDAL, Rolv. Data Protection and the European Convention on Human Rights in Council of Europe Data protection, human rights and democratic values, XIII Conference of the Data Commissioners 2-4 October 1991 41-43. (1992).

<sup>201</sup> Directive 95/46/EC of the European Parliament and of the Council of 24 October 1995 on the protection of individuals with regard to the processing of personal data and on the free movement of such data. <[http://www.odpr.org/restofit/Legislation/Directive/Directive\\_Content.html](http://www.odpr.org/restofit/Legislation/Directive/Directive_Content.html)

<sup>202</sup> Directive Concerning the Processing of Personal Data and the Protection of Privacy in the Telecommunications Sector (directive 97/66/ec of the european parliament and of the council of 15 December 1997). <<http://www2.echo.lu/legal/en/dataprot/protection.html>

movimiento general hacia la adopción de las leyes de privacidad integrales, que establecen un marco para la protección exhaustiva del derecho; la mayoría de estas leyes se basan en los modelos introducidos por la *Organización para la Cooperación y el Desarrollo Económico*, y el *Consejo de Europa*.

Para 1995, conscientes tanto de las deficiencias de la ley y las muchas diferencias en el nivel de protección a la información y datos existente en cada uno de los Estados de la Unión Europea, se aprobó una directiva a escala regional para ofrecer a los ciudadanos una gama más amplia de protección de su información.<sup>203</sup> La Directiva relativa a la *"Protección de las personas en lo que respecta al tratamiento de datos personales y a la libre circulación de estos datos"* establece un punto de referencia para la legislación nacional y cada Estado de la UE debe aprobar además la legislación complementaria de octubre de 1998.

Finalmente la *Carta Europea de Derechos Fundamentales*, aprobada en Niza en diciembre de 2000 reconoce el derecho de todo ciudadano a que se le respete su vida privada y familiar, de su domicilio y del secreto de sus comunicaciones, de lo anteriormente consignado en el artículo 7 y el derecho a la protección de los datos de carácter personal consagrado en el artículo 8 de los instrumentos anteriores.

La Organización de Estados Americanos se une a la tarea de la protección a la privacidad a través de esfuerzos regionales incorporando el derecho en sus instrumentos sobre derechos humanos.

La Novena Conferencia Internacional Americana en Bogotá en 1948, trae consigo *Declaración Americana de los Derechos y Deberes del Hombre* la cual dispone en el capítulo I, artículo V, *"toda persona tiene derecho a la protección de la ley contra los ataques abusivos a su honra, a su reputación y a su vida privada y familiar"*.

---

<sup>203</sup> Directive 95/ /EC of the European Parliament and of the Council of On the Protection of Individuals with regard to the processing of personal data and on the free movement of such data.

Luego en 1965, la Organización de Estados Americanos proclama la *Convención Americana sobre Derechos Humanos*<sup>204</sup>, suscrita en San José Costa Rica aboga por la protección de numerosos derechos humanos<sup>205</sup> y dentro de esto establece el derecho a la intimidad en términos similares a la Declaración Universal de los Derechos Humanos<sup>206</sup>. La Corte Interamericana de Derechos Humanos también ha abordado cuestiones de privacidad en las direcciones de sus casos siguiendo los lineamientos de la Convención.

Otros textos, de diversos ámbitos de aplicación, vinieron con posterioridad a incidir sobre la importancia para el desarrollo de la persona que tiene la protección a la intimidad, en el contexto de la OEA como fueron el Pacto de San José de Costa Rica de 1970, el Convenio 108 *Para la protección de las personas en lo relativo al tratamiento automatizado de datos de carácter personal* de 1981.<sup>207</sup>

El modelo regulatorio adoptado por Europa, Australia, Hong Kong, Nueva Zelanda, Europa Central y Oriental y Canadá es la del nombramiento de un funcionario público que aplica una ley integral de protección de datos. Este funcionario, conocido también como Comisionado, Defensor del Pueblo o el Secretario, supervisa el cumplimiento de la ley y lleva a cabo investigaciones sobre las presuntas infracciones. En algunos casos, el funcionario podría encontrarse en contra de un delincuente que viole los derechos humanos de otro ciudadano, en otros casos frente al gobierno. El funcionario también es responsable de la educación pública y será considerado como enlace internacional en la protección y transferencia de datos, modelo preferido por la mayoría de los países que han

---

<sup>204</sup> Artículo 11: Protección de la honra y de la dignidad “1. Toda persona tiene derecho al respeto de su honra y al reconocimiento de su dignidad. 2. Nadie puede ser objeto de injerencias arbitrarias o abusivas en su vida privada, en la de su familia, en su domicilio o en su correspondencia, ni de ataques ilegales a su honra o reputación. 3. Toda persona tiene derecho a la protección de la Ley, contra esas injerencias o esos ataques.”

<sup>205</sup> O.A.S. Res XXX, adoptada por la Novena Conferencia de los Estados Americanos, 1948 OEA/Ser. L./V/I.4 Rev (1965).

<sup>206</sup> Signed Nov. 22, 1969, entered into force July 18, 1978, O.A.S. Treaty Series No. 36, at 1, O.A.S. Off. Rec. OEA/Ser. L/V/II.23 dec rev. 2.

<sup>207</sup> MEGIAS, José Justo. Privacidad en la Sociedad de la Información. Universidad de Navarra. <http://dspace.unav.es/dspace/bitstream/10171/17359/1/37335620.pdf>

adoptado la legislación en este tema. También es el modelo escogido por Europa para garantizar el cumplimiento de su nuevo régimen de protección de datos, sin embargo, las competencias de las comisiones varían mucho y reportan una grave falta de recursos para hacer cumplir adecuadamente las leyes.

Casi todos los países en el mundo reconoce el derecho de privacidad de forma explícita en su Constitución, como mínimo estas disposiciones incluyen los derechos de inviolabilidad del domicilio y la protección al secreto en las telecomunicaciones.

En muchos de los países donde la privacidad no se reconoce explícitamente en la Constitución, tales como Estados Unidos, Irlanda e India, los tribunales han determinado que el derecho debe protegerse en otras disposiciones. En muchos países, los acuerdos internacionales que reconocen los derechos de privacidad, tales como el Pacto Internacional de Derechos Civiles y Políticos o la Convención Europea de Derechos Humanos se han adoptado dentro de en la ley.

Terminada la delimitación de un panorama histórico del derecho a la privacidad y el examen de los instrumentos jurídicos internacionales que protegen la intimidad de todos los ciudadanos en el mundo. Es pertinente construir un examen de la importancia del derecho a la privacidad para la estructura de los derechos humanos.

#### **2.2.5 Relevancia Jurídica del Derecho a la Privacidad**

Hemos mencionado que la falta de una definición única, no debe implicar que la cuestión carece de importancia, como menciona el autor Fernando Volio "en cierto sentido, todos los derechos humanos son los aspectos del derecho a la intimidad".<sup>208</sup>

---

<sup>208</sup> VOLIO, Fernando. "Legal personality, privacy and the family" in Henkin (ed) The International Bill of Rights, New York : Columbia University Press, 1981.

Nuestra existencia como humanos está marcada por nuestra naturaleza como seres sociales, cuando marcamos la diferencia entre nuestro espacio social y nuestro espacio personal, sea este físico o psicológico. Vemos donde radica la importancia del derecho a la privacidad cuando podemos valorar ese lugar propio, interno, no conocido por todos, y que en caso de ser conocido debe ser respetado.

Como construcción de la dignidad humana y el libre desarrollo de la personalidad este derecho nos protege de las injerencias de extraños y nos garantiza que en caso de que sea violentada nuestra esfera jurídica de privacidad, el sujeto responsable del daño causado deberá en consecuencia repararlo.

La privacidad se concreta entonces como piedra angular, fundamento para la existencia de la dignidad humana, la libertad de asociación, libertad de conciencia y desarrollo de la personalidad. Su importancia puede verse reflejada más claramente cuando brilla por su ausencia, ejemplos históricos de regímenes autoritarios muestran de manera manifiesta que una vez se viola la privacidad en la comunicación y el hogar o el lugar de trabajo se convierten en lugares inseguros los ciudadanos, los demás derechos empiezan a derrumbarse y la fibra misma de la democracia se debilita.

Asimismo aquellos Estados en los que la historia política y social refleja regímenes autoritarios, en especial en las regiones de Europa Central, América del Sur y en el Sur de África, asume la protección fundamental a la privacidad como enmienda a injusticias históricas y seguro contra la repetición de los abusos, a través de leyes para reparar las violaciones a la privacidad que ocurrieron bajo estos regímenes, removiendo antiguas inseguridades y generar ambientes de democracia fortalecido por la garantía de los derechos humanos como protección fundamenta a la dignidad humana.

De igual manera la tendencia a la protección de la privacidad se considera importante para muchos Estados, especialmente en Asia con el fin de promover el creciente sector del comercio electrónico, estos Estados han desarrollado o están



desarrollando leyes que provean seguridad para los ciudadanos, ya que como consumidores están preocupados con el incremento de la disponibilidad de sus datos personales en la red, particularmente con los nuevos medios de identificación y nuevas formas de transacción, mostrando especial inquietud por la posibilidad de que su información personal sea susceptible de ser enviada al exterior. Estas leyes de privacidad están siendo introducidas como parte de un paquete legislativo para facilitar el comercio electrónico, que exhorta la fijación de reglas uniformes que elimine los costos de transacción y provea de una red de seguridad para los consumidores y comerciantes por igual.

Muchos Estados, sobre todo en Europa Central y Oriental, esperan ser parte de la Unión Europea en un futuro cercano y ya que ésta ha otorgado gran importancia a la protección de la privacidad, sobre todo aquella relacionada con la información, estos están adoptando nuevas leyes basadas en el *Convenio del Consejo de Europa No. 108* y la *Directiva de Protección de Datos de la Unión Europea* para garantizar leyes que sean consistentes con el modelo occidental. La tendencia se extiende además a Estados en busca del fortalecimiento del comercio con la organización regional europea los cuales crean nuevas leyes o actualizando antiguas para garantizar que el comercio no sea afectado por un incumplimiento de las exigencias de la Directiva anteriormente mencionada.

Los nuevos panoramas científicos, los adelantos biotecnológicos, los avances en sistemas de identificación, la utilización de armas y técnicas militares en el mundo del internet, en conjunto con la paranoia estatal generalizada heredada de una comunidad internacional influenciada por la Doctrina Bush y la inseguridad post-septiembre 11. El hecho de que las organizaciones terroristas recurren al ciber-crimen, y el conocimiento que nuestra información esta consignada mayoritariamente en sistemas de datos electrónicos, traen consigo amenazas preocupantes a la privacidad, la protección y el fortalecimiento del derecho de cada ser humano a mantener su intimidad cobra mayor importancia en esta nueva era más que nunca.

### 2.2.6 Aplicación en el Internet

Es importante analizar cual es el papel del derecho a la intimidad en conexión con el Internet. El derecho fundamental a la privacidad se encuentra en el centro la vulnerabilidad e importancia de la red, pues “durante la última década Internet se ha convertido en una herramienta importante para la comunicación y la investigación. La tecnología está creciendo a un ritmo exponencial, con millones de usuarios nuevos en línea cada año, y se utiliza cada vez más como una medio para las transacciones comerciales. La capacidad, velocidad y fiabilidad de la Internet está mejorando constantemente, lo que resulta en el constante desarrollo de nuevos usos para el medio”<sup>209</sup> pero lleva a los usuarios a ser cada vez más vulnerables.

En el ámbito de las tecnologías de la información el derecho a la privacidad se ha centrado en la capacidad de los individuos para controlar la recolección y uso de información personal en manos de otros, un tribunal alemán ha descrito esto como el derecho de "autodeterminación informativa"

Habiendo caracterizado el Internet como herramienta de almacenamiento, transferencia y acceso a la información, siendo en algunas ocasiones la calidad de esta a información altamente personal y perteneciente a la esfera de la vida privada de los usuarios, el Derecho a la Privacidad consignado en la Declaración Universal de los Derechos Humanos es un derecho altamente pertinente, entendido como el derecho que tenemos todos los humanos, a mantener aspectos de nuestra vida lejos del escrutinio público.

En el contexto del Internet puede desprenderse del goce del derecho a la privacidad dos aspectos fundamentales, aquel que asegure que los datos

---

<sup>209</sup> LAURANT, Cedric. Consulting y Privacy International. *Guía de Privacidad para Hispanohablantes* 2012. <https://www.privacyinternational.org/reports/una-guia-de-privacidad-para-hispanohablantes>. Consultado Junio 10 de 2012.

consignados en la red sobre el ciudadano se mantengan en privado y la protección de la información que se derive del uso del Internet. Para dilucidar la aplicabilidad del derecho a la privacidad en la red es importante ampliar sobre estos dos aspectos.

Primero examinaremos la condición de privacidad de los datos correspondientes a la esfera privada de los ciudadanos que por el movimiento natural de la información se encuentran consignadas en Internet y si estos merecen protección como aquellos consignados en otros medios tradicionales. La composición interactiva y características de gobernabilidad de la red, hacen que preservar la información lejos del ojo público sea una tarea compleja y los usuarios estamos al tanto de la vulnerabilidad de la información en los sistemas de datos modernos.

Sin embargo no tenemos opción alguna sobre si queremos o no utilizar los sistemas digitales para consignar nuestra información, se sale de nuestro control porque el gobierno, las empresas y lugares de trabajo, las instituciones educativas, las compañías aseguradoras, los hospitales, las entidades bancarias, todas poseen sistemas conectados al internet para almacenar la información, datos que en su mayoría pertenecen a la esfera de privacidad del ciudadano y sobre los que no siempre tenemos la prerrogativa de especificar quien puede conocerlos y bajo que condiciones puede disponer de ellos. Por lo que es necesaria la protección cuando se le de uso comercial o gubernamental de dicha información.

A esto se le suma el auge del comercio electrónico, el cual lleva a que los usuarios consignen datos personales en gran cantidad de páginas de Internet de diferente naturaleza y procedencia, lo que hace que sea más improbable poder hacer un seguimiento juicioso sobre el destino información proveída.

Nada nos garantiza que una vez entregamos esta información esta será respetada y protegida como íntima, lo cual es inaceptable bajo los estándares de la *Declaración Universal de los Derechos Humanos*. Se hace indispensable

entonces, que se aplique el derecho a la privacidad en el Internet, pues la naturaleza privada de estos datos entregados por el ciudadano debe ser preservada y se debe garantizar que el almacenamiento y disposición de los datos luego de ser utilizados se haga con las máximas garantías.

El derecho a la privacidad en términos de la protección de datos debe fortalecerse cuando se trata del Internet, pues no solo es evidente que tiene cabida a ser aplicado en este contexto, sino que la especificidad de los medios digitales insta a que se extienda el derecho para proteger: la fuente, los datos, el derecho a que rectificar datos inexactos, el derecho de reclamar la información, en caso de tratamiento ilícito y el derecho a denegar el permiso para utilizar los datos en circunstancias diferentes a las previstas en primera instancia sin consentimiento del usuario.

El segundo aspecto a analizar es si la información que se deriva del uso del Internet es susceptible de protección dentro del derecho a la privacidad.

La navegación en Internet deja un rastro electrónico, huellas en la arena que muestran donde ha estado un usuario, a que contenido ha accedido y con quien ha tenido contacto. Cada vez que una persona accede a una página web, el servidor que contiene la página registra la dirección de Internet del usuario, junto con la fecha y hora, algunos sitios plantan cookies<sup>210</sup> desde la página de Internet a los computadores de los usuarios para generar una experiencia personalizada.

Otros requieren datos de carácter personal antes de permitir el acceso o se piden los datos del comprador que quedan igualmente registrados cuando se realizan compras por Internet. Los proveedores de Internet además tienen el registro de que consulta cada dirección IP estos datos además de ser privados, tienen un gran valor comercial y quedan todos en manos de extraños, siendo detalles que

---

<sup>210</sup> Las *cookies* son pequeños archivos de datos que algunos sitios Web depositan automáticamente en las computadoras de los visitantes, el objetivo es almacenar información sobre las personas y sus preferencias, para facilitar la navegación. Disponible en: <http://www.links.org.ar/infoteca/dicciona.pdf>. Consultado: Mayo 10 de 2012

en general requerirían el consentimiento explícito e inequívoco del usuario para almacenarse. El titular de los datos, en la mayoría de los casos, no sabe que está siendo vigilado y si provee los datos voluntariamente no le es posible estar seguro que no se usarán para un fin diferente que el expresado una vez se requirió la información.

Además de la información privada que podríamos definir como tradicional (nombre, documento de identidad, dirección, teléfonos de contacto, preferencias y números de cuentas bancaria etc.) ésta aquella que se deriva de la navegación en sí como: cuales paginas visita un usuario, cuando lo hace, a que información accede y que información sube a la red. Estos datos son de gran importancia y pueden revelar cantidad de información sobre la vida cotidiana, relaciones e intereses del sujeto, lo que se relaciona directamente con el derecho fundamental a la privacidad, a la libertad de expresión y a la libertad de asociación.

Sí se da el caso y las páginas que visita un usuario o la información que sube a la red resultan no ser del agrado por ejemplo, por el gobierno en poder u organizaciones con visiones y opiniones diferentes a la del usuario, este podría estar en peligro de sufrir censuras o consecuencias que atentan contra el disfrute de otros derechos fundamentales. Se han visto casos en los que gobiernos persigue penalmente a ciudadanos por acceder a páginas de Internet de grupos terroristas, organizaciones extremistas o en el caso de gobiernos autoritarios páginas en las que se puedan hacer denuncias sobre la situación de derechos humanos en el país, intercambiar mensaje con contenido que podría interpretarse como subversivo o insubordinado a favor de la democracia. Estos datos que la persona asumía como dentro de su esfera de privacidad podrían terminar siendo de dominio público y causando al individuo una situación que vulneran su derecho fundamental a la privacidad y llevar a la violación de otros derechos.

Es claro que las nuevas de tecnologías de la información son particularmente propicias para la vigilancia, y se encuentran ya en el corazón de todos los hogares

y lugares de trabajo de gran cantidad de los ciudadanos del mundo siendo sobre todo parte de la cotidianidad y el medio para realizar cada vez más actividades habituales. Podemos concluir entonces que la vulnerabilidad de la información que se genera por el uso de Internet genera preocupaciones sobre la protección de la privacidad y el abuso de tecnologías de vigilancia.

Muchas de estas herramientas tecnológicas de vigilancia se están adoptando y aplicando fuera de las protecciones legales y “el potencial de la vigilancia de los sistemas informáticos de gran alcance, crea con urgencia la demanda de normas específicas que regulan la recolección y tratamiento de información personal,<sup>211</sup> en fortalecimiento de la aplicación del derecho fundamental a la privacidad.

Determinada la posición del derecho a la intimidad en el contexto del ciberespacio. Es importante pasar a examinar la vulnerabilidad y abusos más frecuentes a los que está sometida la intimidad de todos los ciudadanos.

#### **2.2.7 Violaciones más frecuentes**

Gobiernos y organizaciones internacionales alrededor del mundo han dejado claro que es importante crear herramientas de protección a la privacidad por ser un derecho fundamental consignado en la Declaración Universal de los Derechos Humanos, en especial la facetas de este derecho que presenta violaciones más frecuentes, y la que es pertinente para este análisis, es el derecho a la privacidad en el contexto de las comunicaciones y la información.

Es preciso estudiar el alcance y la creciente sofisticación de la tecnología de la información, para entender la magnitud de la vulnerabilidad del derecho a la privacidad y las violaciones más frecuentes en un entorno de comunicaciones y recolección de datos radicalmente transformada por el Internet. El poder y la velocidad del Internet crece a pasos agigantados y se puede concluir que la

---

<sup>211</sup> FLAHERTY, David. "Protecting Privacy in surveillance societies", University of North Carolina Press, 1989.

extensión de la invasión de la privacidad o el potencial de violentar el derecho a la privacidad aumenta, correspondientemente con la avance de la tecnología.

La estructura fluida y siempre cambiante del sistema no ha protegido al Internet de poder ser interceptado y estar bajo el control de las autoridades. “Debido a que el medio es nuevo, a menudo carece de las protecciones de las que disfrutaban las comunicaciones por medios convencionales. Organismos nacionales de seguridad en todo el mundo se han movido con rapidez para establecer capacidades legales para interceptar y analizar el correo electrónico y el tráfico de información en el Internet. Los grupos de defensores de derechos humanos y las ONGs exigen a los gobiernos crear leyes que determinen que la interceptación de correo electrónico no debe ser entendido de manera diferente que la interceptación telefónica.”<sup>212</sup>

El factor determinante del Internet como contexto del derecho a la privacidad, es “la abundancia de información almacenada en forma digital y la capacidad de difundirla en el mundo entero ha creado una de las industrias más grandes en la historia humana: la industria de la información. Esta mueve miles de millones de dólares y genera enormes ganancias para los que controlan y operan su estructura subyacente. La capacidad de manipular, seguir y restringir la información electrónica se ha convertido en un pasatiempo, un trabajo o una política para muchas personas, empresas y agencias gubernamentales.”<sup>213</sup>

Existen tres aspectos que facilitan la intrusión a la privacidad, y hacen más vulnerable el derecho, a parte de la capacidad y el bajo costo del Internet: Primero la globalización, el antiguo fenómeno reinterpretado a la luz de la modernidad el cual elimina las limitaciones geográficas en el flujo de datos; Segundo, la convergencia de sistemas que lleva a la eliminación de las barreras tecnológicas

---

<sup>212</sup> Banisar and Davies. The Code War, Index on Censorship, January 1998

<sup>213</sup> VITALIEV, Dmitri. *Seguridad y Privacidad Digital para los Defensores de los Derechos Humanos*. 2009. Front Line Defenders is the International Foundation for the Protection of Human Rights Defenders. [http://www.frontlinedefenders.org/manual/en/index\\_priv.html](http://www.frontlinedefenders.org/manual/en/index_priv.html). Consultado: Junio 8 de 2012.

entre éstos y hacen que el almacenamiento y manejo de la información en diferentes agencias e instituciones pueda manipularse de manera transversal lo que facilita la construcción de perfiles complejos e integrales de los usuarios de la red; por último el aspecto multimedia de las nuevas tecnología que presentan la combinación diferentes formas de transmisión y expresión de los datos e imágenes lo que hace que la información recogida pueda convertirse fácilmente a otros formatos y transmitida en una infinidad de formas.

Los nuevos desarrollos en la consignación y recolección eficiente de información personal en la red por parte compañías y agencias del gobierno, la investigación médica, la biotecnología de registro e identificación, las telecomunicaciones, los sistemas avanzados de transporte y las transferencias financieras electrónicas han aumentado el nivel de información generada por cada individuo, los computadores conectados entre sí por redes de alta velocidad con sistemas avanzados de procesamiento, puede crear expedientes completos sobre cualquier persona sin necesidad de un sistema informático central.

“La preocupación por violaciones de privacidad es ahora mayor que en cualquier momento en la historia reciente.”<sup>214</sup> Ciudadanos ansiosos alrededor del mundo temen y así lo expresan, a la invasión de la privacidad, lo que causo un movimiento legislativo sin precedentes en gran cantidad de Estados que específicamente protegen la privacidad en los nuevos contextos tecnológicos.

Grupos de defensores de derechos humanos se encuentran cada vez más intranquilos por la vulnerabilidad de los ciudadanos ante la tecnología, más aún dado que muchos de estos avances están siendo exportadas a países en vía de desarrollo que carecen de protecciones legislativas adecuadas, actualmente hay pocas barreras para el comercio de tecnologías de vigilancia alrededor del mundo y una gran demanda que clama ser satisfecha en un gran mercado.

---

<sup>214</sup> DAVIES, Simon. "Re-engineering the right to privacy: how privacy has been transformed from a right to a commodity", in Agre and Rotenberg (ed) "Technology and Privacy: the new landscape", MIT Press, 1997 p.143.



De manera que la primera amenaza que se debe analizar es la de la vigilancia excesiva o ilegal y el monitoreo de información personal sin autorización del individuo. Este ataque al derecho a la privacidad es propiciado por las nuevas tecnologías desarrolladas en la industria de defensa, las cuales se están extendiéndose casi sin control en el Internet para construir redes de vigilancia y recolección de datos. El registro de información sobre las actividades específicas de Internet se ha convertido en una de las mayores amenazas emergentes a la privacidad en la red.

Además de las agencias de inteligencia y control, las compañías y empresas privadas se suman al monitoreo y recolección de información, a través de redes sociales, publicidad on-line y el comercio electrónico. Aún cuando en los Estados existan leyes para controlar la recopilación y difusión de información personal durante las operaciones bancarias y comerciales a veces no es suficiente o las compañías simplemente las ignoran. En los Estados Unidos, a pesar de la existencia de larga tradiciones de legislación que protege la información crediticia del consumidor, las compañías todavía hacen un amplio uso de dicha información con fines de marketing.<sup>215</sup>

De presente este panorama, la sociedad civil, las asociaciones sociales, organizaciones internacionales gubernamentales y no gubernamentales han llamado con sentido de urgencia a la creación de legislación que proteja a la comunidad contra los ataques a su privacidad pues reconocen que entre más información se encuentre en el ciberespacio, más garantías se deben tener para evitar violaciones.

La guerra contra el terrorismo y la llamada Doctrina Bush han proveído una especie de carta blanca para que gobiernos y agencias de inteligencia alrededor del mundo pongan en práctica la vigilancia y la censura de Internet y en diferentes

---

<sup>215</sup> MAYER, Charles S. and Charles H. White, Jr. *The Law of Privacy and Marketing Research* Journal of Marketing Vol. 33, No. 2 (Apr., 1969), pp. 1-4 American Marketing Association. Disponible en: <http://www.jstor.org/stable/1249394>

medios de comunicación. Estas conductas erosionan los derechos humanos y libertades básicas. A esto debe agregarse que las justificaciones de tales actividades suelen ser profusas y pocas satisfactorias, en algunos países incluso han introducido leyes que justifican y alientan la vigilancia fuera de la ley, reduciendo la posibilidad de garantizar el pleno derecho a la privacidad en la cotidianidad y especialmente en el uso de la red.

Aún si existe legislación que proteja el derecho a la privacidad, esta no siempre encuentran el apoyo necesario en todo el sistema jurídico y gubernamental para ejecutar su garantía de la mejor manera, pues se entiende que la naturaleza sutil de los abusos lleva a que sean fáciles de ignorar.

Para nadie es un secreto que el Derecho tiende a ir dos pasos más atrás que la realidad y en el caso de la protección a la privacidad no es diferente, incluso cuando existen leyes y protecciones legalmente consagradas estas no están a la par con los cambios que traen la tecnología por lo que pueden dejar lagunas en la protección; además, las instituciones con autoridad para defender la aplicación de la ley han proveído de excepciones significativas a las agencias de inteligencia escudados en la defensa a la seguridad nacional; Por último, en ausencia de una supervisión y ejecución adecuada la ley no puede proporcionar una protección adecuada serían mecanismos de protección vacíos “sin dientes” que permitan una defensa efectiva.

Las violaciones generalizadas de las leyes relativas a la vigilancia de las comunicaciones se traducen en erosión del derecho fundamental a la privacidad, este es un problema que permea incluso al más democrático de los países. La revisión anual de violaciones a los derechos humanos del Departamento de Estado de los Estados Unidos estima que más de 90 países se dedican a monitorear ilegalmente las comunicaciones de opositores políticos, defensores de derechos humanos, periodistas, personas de interés en procesos penales y sindicalistas. Por ejemplo en Francia, una comisión gubernamental estimó que

para el año 1996 había más de 100.000 intervenciones telefónicas realizadas por entidades privadas, muchas en nombre de las agencias gubernamentales; en Japón, la policía fue multada recientemente por 2,5 millones de yenes por intervenir ilegalmente las comunicaciones del Partido Comunista; ni siquiera los Estados con prístinos récords de defensa a la privacidad como Suecia y Noruega se salvan de tener investigaciones a organismos de inteligencias por interceptaciones ilegales.

“Los macro-tendencias señaladas anteriormente han tenido un efecto particular sobre la evolución de la vigilancia en los países en desarrollo. En el campo de la información y las comunicaciones la velocidad de convergencia de las políticas se comprime y el espectro de la vigilancia, es decir las intervenciones telefónicas, los sistemas de identificación personal, los datos de control en la minería de información, la censura o el cifrado, son el camino que están forjando las naciones desarrolladas y que son copiadas y heredadas por los países en desarrollo.”<sup>216</sup>

La transferencia de tecnología es un elemento relevante, pues “los gobiernos de los países en desarrollo dependen de los países del primer mundo para que les suministren tecnologías de vigilancia, tales como equipos de interceptación telefónica digital, equipos para descifrar, escáneres, micrófonos, equipos de seguimiento y sistemas informáticos de interceptación. La transferencia de tecnología de vigilancia desde el primero al tercer mundo es ahora un negocio lucrativo para las industrias militares”<sup>217</sup> por lo convierte en una estrategia beneficiosa para los gobiernos desarrollados y altamente peligrosa para la garantía del derecho a la privacidad en los países en desarrollo.

De acuerdo con un informe de 1997 *Evaluación de las Tecnologías de Control Político* encargado por el Parlamento Europeo, Comisión de Libertades realizado por la *Comisión Europea de Ciencia y Tecnología Evaluación de las Opciones*

---

<sup>216</sup> DAVIES, Simon y HOSEIN, Ian, "Liberty on the Line" in *Liberating Cyberspace*, Pluto Press, London, 1998.

<sup>217</sup> PRIVACY INTERNATIONAL. Big Brother Incorporated. Disponible en: <http://www.privacy.org/pi/reports>.

(STOA)<sup>218</sup> gran parte de esta tecnología se utiliza para realizar el seguimiento del actividades de opositores políticos, líderes estudiantiles, activistas de derechos humanos disidentes, periodistas, minorías étnicas y políticas, y líderes sindicales. El informe concluye que estas nuevas tecnología de vigilancia puede ejercer un potente "efecto de enfriamiento" en los que "tal vez desee tomar una opinión disidente, y pocos se arriesgarán a ejercer su derecho a la protesta democrática".<sup>219</sup> *Privacy International* señaló: "En la ausencia de protecciones legales significativas o constitucional, las nuevas tecnologías de la información son contraproducentes para a la reformas democráticas, tanto cuando se usan para los seguimientos individuales, como la utilización de los grandes sistemas de identificación a escala para el seguimiento de grandes sectores de la población. Sin duda, puede resultar en abusos para cualquier persona 'de interés' a un régimen" o gobierno.

Uno de los temas relacionados con el derecho a la privacidad que ha florecido en la discusión académica en los últimos tiempos, es el de la privacidad en el lugar de trabajo. "El advenimiento de la nuevas formas de comunicación y tecnologías de la informática ha generado una serie de problemas éticos, y algunos de los más neurálgicos provienen de la noción moral es de la privacidad en el lugar de trabajo. Posiblemente la más grande amenaza a la privacidad en general, es la posibilidad de combinar las nuevas tecnologías y específicamente combinando equipos de monitoreo y aparato de vigilancia con cierto software y el Internet."<sup>220</sup>

Los empleados en casi todos los lugares del mundo son vulnerables a la vigilancia integral por parte de sus empleadores, las protecciones legales son generalmente más laxos en estas circunstancias dado que la vigilancia es condición normal del

---

<sup>218</sup> Published by Science and Technology Options Assessment (STOA). Ref : project no. IV/STOA/RSCH/LP/politicon.1

<sup>219</sup> U.S. DEPARTMENT OF STATE. Singapore Country Report on Human Rights Practices for 1997, January 30, 1998.

<sup>220</sup> MILLER, Seumas y WECKERT, John. Privacy, The Workplace and the Internet. *Journal of Business Ethics*, Vol. 28, No. 3 (Dec., 2000), pp. 255-265. Disponible en: <http://www.jstor.org/stable/25074416>. Consultado: junio15 de 2012

ambiente laboral para asegurar organización y productividad en lugar de trabajo. En muchos países, los empleadores pueden intervenir los teléfonos, leer el correo electrónicos y controlar la pantalla del computador; pueden grabar conversaciones, analizar el trabajo de equipo y a través de cámaras de circuito cerrado, utilizar la tecnología de seguimiento para vigilar los movimientos de personal, análisis de orina para detectar el consumo de drogas, y exigir la divulgación de datos personales íntimos como enfermedades previas o el estado de gravidez<sup>221</sup>.

La tecnología que se utiliza para supervisar a los trabajadores es potente y diversa. Un empleador puede analizar las pulsaciones de teclado en una terminal para determinar si los empleados están haciendo uso eficiente de su tiempo, proceso conocido en el medio como "supervisión del rendimiento". Los sistemas modernos de redes pueden revelar qué software se ejecuta en cada computador, para determinar con qué frecuencia, y de qué manera se utilizan ciertas herramientas.

Los servicios completos de auditoría ofrecen a los administradores un perfil de cada usuario, y un panorama de cómo los trabajadores están interactuando con sus máquinas. Existen software administrativos que también ofrecen a los empleadores un control total sobre el centro del software en cada computador individual, un empleador puede ahora de manera remota, modificar o suspender los programas en cualquier máquina, bloquear cierta información y el acceso a páginas de Internet que considere en detrimento para la productividad.

La tecnología utilizada se extiende a todos los aspectos de la vida de un trabajador. Cámaras miniatura para monitorear el comportamiento, tarjetas de identificación inteligente de rastrear el movimiento de un empleado en torno a un edificio; Telephone Systems Management (TMS) los cuales analizan el patrón de uso del teléfono y el destino de las llamadas; tests psicológicos, pruebas generales de inteligencia, pruebas de aptitud, pruebas de rendimiento, pruebas

---

<sup>221</sup> Amicus Guide to Privacy at Work. Published by Amicus 2005. Disponible en: <http://www.amicustheunion.org>. Consultado: junio 19 de 2012

vocacionales de interés, tests de personalidad y pruebas de honestidad están siendo electrónicamente evaluadas.

Por tanto la supervisión y control se han convertido en componentes de diseño de sistemas de información modernos y aunque las empresas afirman que toda la vigilancia se justifica, es evidente que no todas las aplicaciones de la vigilancia son legítimas<sup>222</sup> y no pueden ignorarse solo por que estén bajo el manto de la subordinación laboral.

Habiendo examinado la abundancia de amenazas y violaciones al derecho a la privacidad es de resaltar entonces que la solución es una legislación más dinámica que construya una protección en constante actualización que pueda mantenerse y modificarse al ritmo que cambia la tecnología y proveer las cimientos para una protección integral y efectiva al derecho fundamental a la privacidad basado en principios generales que puedan adaptarse fácilmente a las nuevas tecnologías que aparezcan a través del tiempo.

Algunos países como los Estados Unidos han evitado las normas generales en favor de leyes sectorizadas que regulan aspectos separados de la vida privada. El problema de este enfoque es que requiere que la nueva legislación se introduzca al tiempo con las nuevas tecnologías para cada protecciones frecuentemente quedan atrás. Un ejemplo notable de la limitación de este posición es la falta de protecciones legales para la información genética en los EE.UU; en otros países, las leyes sectoriales se utilizan para complementar la legislación integral al proporcionar protecciones más detalladas para determinadas categorías de información, como archivos de la policía o de los registros de crédito al consumo.

La protección de datos también se puede lograr, al menos en teoría, a través de diversas formas de autorregulación en el que las empresas y organizaciones establecer códigos de práctica y conducta. Sin embargo, el registro de estos

---

<sup>222</sup> AMERICAN MANAGEMENT ASSOCIATION. Report on Electr. House of Lords, Science and Technology Committee, Fifth report, "Digital images as evidence", 3 February 1998, London onic Monitoring & Surveillance, 1997. Disponible en: <http://www.amanet.org/survey/elec97.htm>

esfuerzos ha sido decepcionante, con poca o ninguna evidencia de que los objetivos de los códigos están cumpliendo de forma regular y han tendido a ofrecer sólo las protecciones débiles..

Con el reciente desarrollo de sistemas de tecnología disponibles en el mercado la protección de la privacidad se ha movido en las manos de usuarios individuales, los usuarios de Internet pueden emplear una variedad de programas y sistemas que garanticen distintos grados de privacidad y seguridad de las comunicaciones. Pero estas herramientas, aunque un buen complemento, no sustituirán un marco legal, aún quedan preguntas acerca de la seguridad y la fiabilidad de estos sistemas.<sup>223</sup>

Todas estas iniciativas requieren de un marco con visión de futuro legislativo, que los gobiernos pueden ofrecer este marco dependerá de su disposición a escuchar el pulso de la emergente economía digital global y de reconocer la necesidad de una fuerte protección de la privacidad de los usuarios de la red.

El derecho a la privacidad se perfila cada vez con más importancia para ciudadanos alrededor del mundo, en la medida que cada vez más información sensible se encuentra en la red y la ilusión de seguridad ya no es suficiente para quienes conocen las intrincadas avenidas del Internet. Por lo que es relevante a la investigación que se construya una protección vigorosa que garantice el derecho fundamental consignado en la Declaración Universal de los Derechos Humanos.

---

<sup>223</sup> Opinion 1/98: Platform for Privacy Preferences (P3P) and the Open Profiling Estándard (OPS). Disponible en: <http://europa.eu.int/comm/dg15/en/media/dataprot/wpdocs/wp11en.htm>.

### **3. FENÓMENOS SOCIALES Y POLÍTICOS RECIENTES RELEVANTES AL DISFRUTE DE LOS DERECHOS HUMANOS EN INTERNET**

Para efectos de analizar las consecuencias prácticas de la protección de los derechos fundamentales en la red, examinaremos fenómenos actuales conectados con el ciberespacio para determinar qué tan importante es la garantía de los derechos fundamentales, en específico la libertad de expresión y el derecho a la privacidad, para estos fenómenos y los ciudadanos que los viven y protagonizan.

El ejercicio académico que fue escoger estos derechos específicos para analizarse en el contexto del Internet, está ligado a la estrecha relación de la protección de estos derechos con los fenómenos sociales que vienen surgiendo en la red en los últimos años. De manera específica estudiaremos la importancia protección de estos derechos fundamentales para la participación política electrónica, en especial en el ámbito de las redes sociales; y en el contexto de la ciber-seguridad, específicamente el *hacktivismo*.

Este capítulo examinará la participación electrónica y la ciber-seguridad, como fenómenos relevantes y de trascendencia para el estudio de los derechos humanos en el Internet. En la medida en que ambos configuran un telón de fondo que permite rastrear la importancia práctica de la existencia de derechos fundamentales en el contexto del ciberespacio.

#### **3.1 LA PARTICIPACIÓN ELECTRÓNICA**

Primero analizaremos el fenómeno de la participación política, en el contexto de las nuevas tecnologías de la información y su importancia.

El Internet se ha desarrollado como una herramienta de gran importancia en la cuestión de participación política y esta perfilada para convertirse en el medio más



efectivo para que los ciudadanos se comuniquen con el gobierno gracias a los bajos costos de transacción.

Es esa comodidad inherente del Internet, que elimina las barreras geográficas y facilita la navegación de las burocracias más reticentes, sumada al alcance infinito del internet, aumenta la importancia de la red, que a su vez crece en la medida en que se extiende a todos los lugares del globo y aumenta el número de usuarios. Pero ¿Cambia ésta tecnología la manera como participamos en la red?

La historia nos da la oportunidad de estudiar como tecnologías que para su momento fueron revolucionarios modificaron la percepción política de los ciudadanos de la época. Por ejemplo "Sabemos que las tecnologías, especialmente la televisión, tuvieron profundas implicaciones para la estructura de política de la segunda mitad del siglo XX e influyeron de manera determinante en la naturaleza de la vida pública, es razonable suponer que el Internet tendrá consecuencias igualmente fuertes."<sup>224</sup> Y aunque cualquier conclusión sobre el futuro es puramente especulativa pues se necesitan datos y una teoría basada en algo más sólido que el empirismo para confirmar un cambio efectivo en la participación política. Podemos usar la exploración de la naturaleza misma de la red para construir un panorama de cómo esta ha transformado y seguirá transformando la política en el futuro.

Existe una tendencia por parte de la academia, esta suele describir de la red en términos hiperbólicos y es difícil encontrar opiniones disidentes sobre las bondades de las herramientas tecnológicas.

Por ejemplo Amitai Etzioni ve en el Internet la posibilidad de un avance del estadio de los asuntos públicos por medio de la creación de una "teledemocracia"<sup>225</sup>. Por otra parte, Lawrence Grossman, argumenta que el Internet y las TIC traen consigo

---

<sup>224</sup> BIMBER, Bruce. The Internet and Political Transformation: Populism, Community, and Accelerated Pluralism Polity Vol. 31, No. 1 1998, pp. 133-160

<sup>225</sup> ETZIONI, Amitai. The Spirit of Community: Rights, Responsibilities, and the Communitarian Agenda . Crown Publishers, 1993.

una tercera gran época para la democracias, “en el entendido que así como los gobernantes y pensadores del siglo XVII transformaron la democracia directa por primera vez desde que fue creada por los griegos más de dos milenios atrás, un nuevo híbrido, *la república electrónica* se está formarse por medio del Internet para desplazar a la creación de Montesquieu, Locke, Madison y sus contemporáneos.”<sup>226</sup>

No podemos saber a ciencia cierta los cambios que ha puesto en marcha el Internet, pues se entiende que esta tecnología ésta todavía en sus primeras etapa de desarrollo. Lo que puede ser probado con cifras demográficas es que cada vez más ciudadanos utilizan la red para aprender acerca de las políticas y acciones gubernamentales, para realizar trámites y pagos, para discutir temas, y organizarse entorno a alguna cuestión específica, para ponerse en contacto con los funcionarios electos, para obtener materiales de registro de votantes, y escribir quejas y reclamos a entidades estatales. Todo esto fomenta una participación activa y motivada en la política y en los procesos gubernamentales. Observadores y académicos están empezando a reconocer el poder de la red y el dramático cambio que tiene para la vida de las personas, en cuanto al acceso a la información políticamente relevante y ofrecimiento de nuevas posibilidades de aprendizaje y acción política.”<sup>227</sup>

---

<sup>226</sup> GROSSMAN, Lawrence K. *The Electronic Republic: Reshaping Democracy in America* : Viking, 1995

<sup>227</sup> BIMBER, Op Cit.

Podemos concluir que la participación electrónica es un fenómeno que apenas empieza a mostrar sus ramificaciones sociales, políticas e históricas, pero que definitivamente ha modificado de manera sustancial como los ciudadanos en todos los rincones del mundo, hacen uso de mecanismos de participación por medio del Internet, y como estas iniciativas ciudadanas transforman la manera como los ciudadanos del siglo XXI experimentan la democracia. Es pertinente entonces estudiar la protección de los dos derechos escogidos para este trabajo, la libertad de expresión y el derecho a la privacidad, fomentan y protegen la importante participación electrónica, y son fundamentales para la defensa de los usuarios de la red de las ciber amenazas.

### **3.1.1 La participación electrónica y el Derecho a la libertad de expresión**

Teniendo claro que el Internet asume un papel prominente en el panorama democrático de este nuevo milenio, en especial presentándose como media participación. Podemos pasar a examinar porque es importante que se conserve el derecho a publicar opiniones y acceder a información en el contexto de la participación electrónica.

La preservación de la libertad de expresión en el Internet es fundamental para fomentar una sana participación electrónica en los procesos políticos, la naturaleza misma de la participación *online* nos da la clave sobre la importancia de este derecho.

El ciudadano participa por medio de Internet principalmente expresando su opinión en asuntos políticos, haciendo reclamos y accediendo a la información consignada en la red que le permite tener una visión comprensiva de su realidad política. Si eliminamos el elemento de libertad de expresión de esta ecuación, sea esta la libertad de expresar su inconformidad o la libertad de acceder a la información se desmorona la participación. En especial sí esta se hace por medios digitales, pues sin la protección para expresarnos y especialmente para disentir en todos los

espacios políticos de la red de manera libre y segura quedaríamos con una herramienta vacía que se encuentra controlada por el mismo Estado, que elimina toda posibilidad de controversia, y por tanto de construcción democrática diversa.

Los relatores especiales para la libertad de expresión de las más grandes organizaciones regionales en todo el mundo expresaron en declaración conjunta en junio de 2011, sobre la importancia de la protección a la red: “La libertad de expresión debe ser aplicada a Internet del mismo modo que al resto de medios de comunicación, permitiendo la participación ciudadana en la red. En ese sentido, cualquier restricción que se imponga debe cumplir con los estándares internacionales vigentes, como estar expresamente fijada por la ley, perseguir una finalidad legítima reconocida por el derecho internacional y ser necesarias para alcanzar dicha finalidad.” <sup>228</sup>

Podemos rastrear acciones abusivas de los Estados, como por ejemplo “el bloqueo obligatorio de sitios Web, sobre todo aquellos relacionados con la oposición política y la defensa de los derechos humanos, o los sistemas de filtrado de contenido que no pueden ser controlados por los usuarios y son impuestos por los gobiernos o proveedores comerciales; estas acciones constituyen una gestiones de control extremas que solo podría ser justificada conforme a estándares internacionales, como proteger del abuso sexual a menores de edad.”

Estas acciones abusivas son corrosivas para la participación política, y coartan la libertad de los ciudadanos para utilizar las herramientas que proveen las nuevas tecnologías de la información, por tanto la protección del derecho a la libertad de expresión es fundamental para la oportunidad de los ciudadanos de participación

---

<sup>228</sup> El Relator Especial de Naciones Unidas (ONU) para la Libertad de Opinión y de Expresión, Frank LaRue; la Relatora Especial para la Libertad de Expresión de la Comisión Interamericana de Derechos Humanos (CIDH) de la Organización de Estados Americanos (OEA), Catalina Botero Marino; la Representante de la Organización para la Seguridad y la Cooperación en Europa (OSCE) para la Libertad de los Medios de Comunicación, Dunja Mijatović; y la Relatora Especial sobre Libertad de Expresión y Acceso a la Información de la Comisión Africana de Derechos Humanos y de los Pueblos (CADHP), Faith Pansy Tlakula; emitieron una declaración conjunta en la que establecen lineamientos para proteger la libertad de expresión en Internet en documento R50/11 de 2011.

por medio del Internet. Analizaremos a continuación uno de los instrumentos más relevantes que actúa como catalizador y magnificador de la participación política electrónica, las redes sociales.

En sentencia de la Corte Suprema de los EE.UU. *Reno V. American Civil Liberties Union*, se describe la Internet mediante la observación: "A través de la utilización de las salas de chat, cualquier persona con una línea telefónica puede convertirse en un pregonero con una voz que resuena más allá de lo que es posible en una tribuna. Mediante el uso de páginas Web, correo electrónico, detonadores y grupos de noticias, el mismo individuo puede convertirse en un panfletario."<sup>229</sup> El potencial de Internet para amplificar la voz de la gente común es un cambio cultural y social absolutamente poderoso. La examen del derecho a la libertad de expresión y los derechos humanos en el Internet encuentra las redes sociales como el corazón de la participación política electrónica y en especial los recientes movimientos civiles.

Las redes sociales son definidas como "servicios basados en Internet que permiten a los individuos: primero construir un perfil público o semi-público dentro de un sistema delimitado, segundo articular una lista de otros usuarios con quienes comparten una conexión, y tercero ver y recorrer su lista de conexiones y las hechas por otros dentro del sistema. La naturaleza y la nomenclatura de estas conexiones pueden variar de un sitio a otro."<sup>230</sup>

El mundo conoció la verdadera fuerza de las redes sociales a finales de 2010 y principios de 2011, cuando se marca el comienzo de la llamada *Primavera Árabe*; movimiento que ha sido descrito como una secuencia de acciones revolucionarias compuestas por manifestaciones y protestas que extendieron en todo el mundo

---

<sup>229</sup> RENO, V. Am. Civil Liberties Union, 521 U.S. 844, 870 (1997)

<sup>230</sup> BOYD, Danah M. y ELLISON, Nicole B. Social Network Sites: Definition, History, and Scholarship. Disponible en: <http://jcmc.indiana.edu/vol13/issue1/boyd.ellison.html>. Consultado: Julio 4 2012

árabe.<sup>231</sup> Las protestas compartieron técnicas de resistencia civil, y se han llevado a cabo en campañas estables que se traducen en huelgas, manifestaciones, marchas y mítines, así como el uso eficaz de los medios de redes sociales para organizar, comunicar y sensibilizar a los ciudadanos. El mundo entero vio con asombro como las herramientas, meses antes consideradas como muestras superfluas del narcisismo y voyeurismo de las generaciones del nuevo milenio, de repente se convertían en los catalizadores y los instrumentos de logística más sofisticada para la organización de protestas y actos revolucionarios.

En enero de 2011, los medios reportaban asiduamente como miles inundaban la Plaza de Tahrir en el Cairo y aun con más asombro como la cuenta de twitter de los ciudadanos que asumieron el papel de líderes sociales de la revolución, muchos de ellos jóvenes y mujeres, se perfilaba como la herramienta perfecta para organizar voluntarios y protestante, remitir cambios de horario y llamar a la revolución y la defensa de la democracia, todo en 140 caracteres o menos. A la vez, de manera instantánea estos mensajes llegaban a manos de cada ciudadano con acceso a Internet y con una cuenta de Twitter o Facebook, realizando una tarea antes imposible, organizar un país sin gastar un centavo y sin exponer su identidad.

La situación parecía verse repetida una y otra vez por todo el oriente medio. Mientras hackers ingleses y americanos afiliados al movimiento de *Anonymous* abrían las conexiones a Internet para que los ciudadanos pudiera organizarse vía redes sociales en Túnez cuando el gobierno literalmente desconecta de la red al país entero; todos podíamos ver de cerca los abusos de gobiernos autoritarios en estos países por Youtube grabado en las temblorosas manos de los protestantes. Paradójicamente Colombia experimento algo similar años antes, cuando en 2008

---

<sup>231</sup> Hasta la fecha, los gobernantes se han visto obligados a abandonar el poder en Egipto, Libia, Túnez y Yemen; levantamientos civiles han detonado en Bahrein y Siria, las protestas importantes se han desatado en Argelia, Irak, Jordania, Kuwait, y Marruecos; además de las protestas de menor intensidad se han producido en el Líbano, Mauritania, Omán, Arabia Saudita, Sudán y el Sáhara Occidental.

estudiantes llamaron a la población civil para marchar de manera pacífica en contra de los actos terroristas de las FARC y el ELN a través de Facebook con resultados masivos. También se han visto casos similares en Venezuela para protestar el gobierno de Hugo Chávez en 2010 y en Estados Unidos en el 2011, con el movimiento de *#occupywallstreet* organizado vía redes sociales, el cual tuvo gran resonancia a nivel mundial y movilizó millones de personas en todo Estados Unidos para expresar su inconformidad con las disparidades económicas y sociales.

Las redes sociales constituyen no solo una herramienta política trascendental sino uno de los medio de expresión y comunicación más utilizados en el mundo entero, se estima que para mayo de 2012 Facebook contaba con 900 millones de usuarios en todo el mundo, y Twitter con 500 millones de usuarios y un promedio de 340 millones de *tweets* (mensajes) por día. Con este panorama, no se puede dudar que uno de los muchos aspectos importantes de Internet, y en especial de las redes sociales es que permite la comunicación "de muchos a muchos", dando la oportunidad a individuos de distribuir un mensaje a varios destinatarios a la vez.<sup>232</sup>

Por primera vez en la historia, la economía de la publicación de colocar el emisor individual en un fondo plano con emisores institucionales. Por un precio razonable y con limitados conocimientos técnicos tecnología, cualquier persona puede contar su historia al mundo.<sup>233</sup> Las redes sociales proveen un formato fácil para este tipo de comunicación y aquella que se da "de uno a muchos", ambas permiten organizar participación política digital, sea esta dentro de los canales democráticos que incluyen los sistemas jurídicos o ejerciendo el derecho a la protesta como y organizando manifestaciones ciudadanas.

---

<sup>232</sup> POST, David G.. Pooling Intellectual Capital: Thoughts on Anonymity, Pseudonymity, and Limited Liability in Cyberspace, 1996 University of Chicago. Legal. F. p,139

<sup>233</sup> GILLMOR, Dan. We the Media: Grassroots Journalism by the People, for the People, at xii 2004.

Las redes sociales necesitan entonces mantenerse protegidas contra la censura y las demás restricciones que pueda tener a la libertad de expresión, entendiéndose como herramienta fundamental para la participación política y la conservación de derechos humanos conexos a la libertad de expresión, como la libertad de asamblea y el antes mencionado derecho a la protesta.

En el punto anterior de este capítulo definimos la participación electrónica en relación al derecho a la libertad de expresión, en este analizáramos el tema en el contexto del derecho a la privacidad, y porque se perfila importante para los individuos haciendo uso de Internet para su participación política.

### **3.1.2 La participación electrónica y el Derecho a la Privacidad**

Continuando con el análisis podemos afirmar que la protección del derecho fundamental a la privacidad permite que un ciudadano mantenga su información personal y datos relevantes dentro de su esfera jurídica, evitando que estos sean publicados sin su consentimiento y puedan acarrearle consecuencias negativas. El Internet es el medio de comunicación y almacenamiento de datos más usado en la última década pero provee tan solo una pseudo-anonimidad, pues una persona sin habilidades informáticas avanzadas publica su información bajo la falsa seguridad que ha tomado precauciones para mantener su información lejos de los ojos del público en general, pero se encuentra con que aún con las estrategias de privacidad proveídas por ciertas páginas, la información aún puede encontrarse en la red y con suficiente habilidad puede accederse a ella.

La red como tal es propensa a vulnerar el derecho a la privacidad. Una vez publicada en internet los usuarios en gran medida entregan el control sobre su información pues no existe completa privacidad en la red, lo que también genera un mayor potencial para daños a la intimidad y propicia el abuso de esa información. Una protección por parte del Estado para contrarrestar este estado natural de la red, no solo se hace cada vez más necesaria, es fundamental. Aún si



la información personal de un individuo estuviere consignada en la Internet y pudiese ser consultada con facilidad esta deberá mantenerse anónima si el usuario lo desea y no se deberá incurrir en una mayor reproducción de la información solo porque se tiene fácil acceso a la misma.<sup>234</sup>

Sin un mayor control por parte del Estado para proteger el derecho fundamental a la privacidad, los usuarios están destinados a hacer frente a las consecuencias adversas de un escrutinio no deseado. Y finalmente, son más reacios a generar y compartir contenido, y aún más preocupante, evitan la participación en procesos políticos por miedo a repercusiones.

La leyes de protección a la privacidad, en la mayoría de los casos, consagran la promoción y protección la libertad de expresión dentro de la participación política,<sup>235</sup> garantizando la anonimidad como parte un ambiente propicio para la participación electrónica y la protección de los datos personales y opiniones de quienes participan en los procesos políticos y sociales relevantes para el gobierno y la sociedad civil en general.

Los sistemas de filtrado de contenido que no pueden ser controlados por los usuarios y las investigaciones impuestas por gobiernos para recuperar información sobre acciones de los ciudadanos, son acciones incompatibles con el derecho a la privacidad, conductas que solo están justificada por la protección de un interés democrático superior.

Se concluye que para mantener una sana utilización de los medios digitales con miras a participación política se debe garantizar el derecho a la privacidad con el fin de que el ciudadano sienta seguridad cuando consigne información en el Internet.

Examinaremos, tal como lo hicimos con el derecho a la libertad de expresión, la importancia de las Redes Sociales como herramientas de la participación política y

---

<sup>234</sup> SOLOVE, Daniel J. y ROTENBERG, Marc. *Information Privacy Law* 1 2d ed. 2006

<sup>235</sup> RICHARDS, Neil M. *Intellectual Privacy*, 87th Texas Law Review. p. 387, 389.2008

como la protección del derecho a la privacidad es importante para fomentar su uso.

Los acontecimientos recientes en Egipto han generado una gran cantidad de rumores acerca de la capacidad del gobierno para regular y posiblemente censurar el Internet. En enero 27 de 2011, miles de ciudadanos egipcios salieron a las calles de El Cairo para protestar contra el Gobierno, los manifestantes egipcios estaban usando redes sociales, sitios como Twitter y Facebook para organizar las protestas masivas. Dos días más tarde, el acceso a Internet comenzó a disminuir, hasta que el servicio no estaba disponible en Egipto, el gobierno egipcio ordenó a los cuatro grandes proveedores del país suspender los servicios de Internet<sup>236</sup>, este apagón duro cinco días. ¿Por qué ordena el gobierno el cierre del servicio de Internet? En pocas palabras, porque entendió la relevancia, la abrumadora ventaja que este representa para los ciudadanos.

En el punto anterior relacionado con las redes sociales se proveyó una definición y examinamos su papel en eventos reciente como fuerza que impulsa la participación política dentro y fuera de la red, acontecimientos que nunca hubieran sido posibles sobre todo en los Estados más despóticos sin la protección a la privacidad que confiere la red a los ciudadanos, por más débil que esta sea, lo que nos da luces sobre la importancia del derecho a la privacidad en el contexto de las redes sociales.

Cada día los usuarios de redes sociales suben fotos, videos, datos, e historias en la red. Este tipo de comportamientos desprevenido permite que con frecuencia se pueda construir un dossier de ese individuo, un "expediente digital" completo, formado a partir de sus archivos. Nos encontramos pues, en un mundo donde hay fuertes incentivos para que la gente suba información personal a la red.

Por lo general la información va en un espectro de lo simplemente mundano a lo absolutamente sensible, y se consigna cada vez con más frecuencia en las redes

---

<sup>236</sup> [http://www.thelegality.com/wp-content/Jamie.article.Final\\_.pdf](http://www.thelegality.com/wp-content/Jamie.article.Final_.pdf). Consultado Julio 3 de 2012

sociales sin ninguna distinción, aun cuando estas ofrezcan ajustes para la privacidad de los usuarios, esta nunca es suficiente. Una vez la información está en Facebook o en Twitter, la red provee solo un velo de protección, por lo que su protección depende de fuentes externas, como el manejo inteligente de la información por parte de los mismos usuarios o legislaciones externas.

Entendiendo que la ausencia de una protección comprensiva para la información puede traducirse en abusos, censuras y consecuencias negativas para el ciudadano, que desalentando por la inseguridad de su información, renuncia a la participación política por este medio. Esto hace fundamental que exista un resguardo a la privacidad del individuo en las redes sociales y con eso motivar el uso de la prerrogativa de los individuos de participar activamente en la política por medio en Internet.

En párrafos anteriores mencionamos como la participación electrónica está conectada a derechos fundamentales como el de la protesta, la libre asamblea y por supuesto el derecho a la libertad de expresión, si se protege el derecho a la privacidad se protegen estos derechos conexos en referencia a la publicación de información controversial en la red y se fomenta la participación política por medio de redes sociales.

La participación electrónico se perfila como uno de los aportes históricos más importantes del Internet, y la protección de los derechos humanos en especial, la del derecho a la libertad de expresión y el derecho a la privacidad, son fundamentales para que la participación política, utilizando las nuevas tecnologías de la información continúe transformando de manera positiva el panorama político global. Durante la siguiente parte de este capítulo, examinaremos el segundo fenómeno escogido para el análisis, la seguridad electrónica, este tema es de especial relevancia, pues el estudio de la defensa y vulnerabilidad de los componentes esenciales de la red nos permite completar el diagnóstico de la importancia de la salvaguarda de los derechos humanos en el ciberespacio.

### 3.2. SEGURIDAD INFORMÁTICA

No existe una definición legalmente consignada del término seguridad informática o ciber-seguridad. En general podemos afirmar que el concepto comprende las leyes y tecnologías involucradas en mantener la información segura. También puede definirse como aquellas herramientas que se ocupa de hacer seguro el internet, y defender la información allí consignada de las amenazas, en especial, las ciber-amenazas, las que pueden definirse como el uso malicioso de tecnologías de la información y la comunicación (TIC), ya sea como un blanco en sí o como una herramienta usada por una amplia gama de actores malévolos para lograr otro objetivo.

Dado el amplio espectro de términos que se manejan en lo referente a la tecnología es pertinente distinguir que existen tres usos comunes para el término ciber-seguridad.

1. “Un conjunto de actividades y otras medidas, técnicas y no técnicas, destinadas a proteger de todas las amenazas, incluyendo las hechas a la seguridad nacional. Los computadores, redes informáticas, hardware y software correspondientes dispositivos, y la información que contienen y transmiten, incluyendo el software y datos, y otros elementos del ciberespacio; Este trabajo asume esta primera definición como seguridad informática.
2. El grado de protección resultante de la aplicación de estas actividades y medidas;
3. El campo profesional asociado de esfuerzo, incluyendo la investigación y análisis, destinado a la implementación y la actividad de estas y la mejora de su calidad.”<sup>237</sup>

---

<sup>237</sup> WOLFERS, Arnold. National Security as an Ambiguous Symbol. Idem: Discord And Collaboration: Essays on International Politics (Baltimore: Johns Hopkins): pp. 147-165; 1962  
Citado en: International Telecommunication Union WSIS A Comparative Analysis Of Cybersecurity Initiatives Worldwide Thematic Meeting on Cybersecurity Geneva, 28 June – 1 July 2005

La seguridad informática comprende un ámbito de protección más amplio que solo proveer seguridad de la información en internet, sin embargo para el presente análisis este es el aspecto de la ciber-seguridad que nos concierne, por ser el que se encuentra ligado tanto a la libre expresión como a la privacidad. Entra en juego entonces el concepto de la *Ciber-seguridad de la Información*, que se refiere a todos los aspectos de protección de la información en la red, el cual clasificado en tres categorías: confidencialidad, integridad y disponibilidad de la información.

La *Confidencialidad* se refiere a la protección que se le da a información en la red, para evitar que sea divulgada a terceros no autorizados, mientras que la *Integridad* se refiere a que esta información se proteja de modificaciones por parte de terceros no autorizados. *Disponibilidad* significa que la información debe estar disponible para las partes autorizadas cuando se le solicite. A veces, "la rendición de cuentas", o el requisito de que las acciones de una entidad sea el único factor atribuible a esa entidad, se añade a la lista"<sup>238</sup>

Históricamente, hasta alrededor de 1990, la confidencialidad era el elemento más importante de la seguridad de la información, seguido por la integridad y, a continuación disponibilidad. En 2001, el cambio de los patrones de uso dado el aumento de ataques externos a los Estados Unidos, y las expectativas que lo siguieron, la disponibilidad se traslada al primer puesto de la lista de prioridades. El primer objetivo de seguridad de la información moderna, en efecto, se

---

Document: CYB/05 . 10 June 2005.

[http://www.itu.int/osg/spu/cybersecurity/docs/Background\\_Paper\\_Comparative\\_Analysis\\_Cybersecurity\\_Initiatives\\_Worldwide.pdf](http://www.itu.int/osg/spu/cybersecurity/docs/Background_Paper_Comparative_Analysis_Cybersecurity_Initiatives_Worldwide.pdf). Consultado: Julio 5 de 2012

<sup>238</sup> BALDWIN, D.A. The Concept of Security, in: Review of International Studies, I,3,13 1997 Citado en: International Telecommunication Union WSIS A Comparative Analysis Of Cybersecurity Initiatives Worldwide Thematic Meeting on Cybersecurity Geneva, 28 June – 1 July 2005

Document: CYB/05 . 10 June 2005. Disponible en:

[http://www.itu.int/osg/spu/cybersecurity/docs/Background\\_Paper\\_Comparative\\_Analysis\\_Cybersecurity\\_Initiatives\\_Worldwide.pdf](http://www.itu.int/osg/spu/cybersecurity/docs/Background_Paper_Comparative_Analysis_Cybersecurity_Initiatives_Worldwide.pdf) Consultado: Julio 5 de 2012

convierten en asegurar que los sistemas son confiables de cara a todo tipo de malicia, y particularmente frente a los ataques que denieguen el servicio.<sup>239</sup>

Las Naciones Unidas, en especial a través de la UIT y siguiendo las líneas concretadas durante la *Cumbre Mundial sobre la Sociedad de la Información* (CMSI) y la *Conferencia de Plenipotenciarios de la UIT* 2010, han realizado esfuerzos para la construcción de confianza y seguridad en el uso de las Tecnologías de la Información y la Comunicación, TIC. En la CMSI, los Jefes de Estado y de los líderes mundiales de la UIT fueron los encargados de tomar la iniciativa en la coordinación de los esfuerzos internacionales en el campo de la seguridad cibernética, y facilitar la Línea de Acción que contiene la construcción de confianza y seguridad en el uso de las TIC.

En respuesta, el Secretario General de la UIT, Dr. Hamadoun I. Touré, puso en marcha la *Agenda sobre Ciberseguridad Global* (ACG), un marco para la cooperación internacional destinada a aumentar la confianza y la seguridad en la sociedad de la información. Por tanto la UIT y la Asamblea General de las Naciones Unidas, han creado resoluciones sobre el tema de Ciber-seguridad en los últimos 10 años, estas están primordialmente enfocadas en la creación de una cultura mundial de seguridad cibernética, y hacer un balance de los esfuerzos nacionales para proteger las infraestructuras críticas de la información.<sup>240</sup>

A continuación examinaremos como los derechos humanos que hemos venido analizando a lo largo del trabajo, son fundamentales para mantener la ciberseguridad de la información de todos los individuos.

---

<sup>239</sup> GOLDMAN, Emily O. New Threats, New Identities and New Ways of War: The Sources of Change in National Security Doctrine, in: *Journal of Strategic Studies*, 24, 3: pp. 12-42. 2001

<sup>240</sup> UIT. Resoluciones Relativas ciberseguridad de la UIT. Reunión Plenipotenciaria: 130, 174, 179, 181 (Guadalajara, 2010). Resoluciones de la UIT, CMDT: 45, 69 (Hyderabad, 2010) De la UIT AMNT: Resoluciones 50, 52, 58 (Johannesburgo, 2008) Resoluciones de la ONU relacionados con la ciber seguridad: 55/63 (2000), 56/121 (2002), 57/239 (2002), 58/199 (2004), 64/211 (2009)

### 3.2.1 Seguridad Informática y el Derecho a la libertad de expresión

El derecho fundamental a la libertad de expresión en todas sus facetas es parte de la protección a la ciber-seguridad de todos los usuarios, para determinar su importancia primero debemos entender de manera simplificada cómo funciona la red.

El Internet está compuesto por cadenas de computadores y servidores, que funcionan en diferentes planos de software y hardware, es decir hay que imaginar el Internet, no solo como una extensa red de máquinas simplemente entrelazadas una con la otra alrededor del mundo, sino como un laberinto, con paredes e información que navega a través de ellos. La estructura del laberinto está construida por un lenguaje llamado “*protocolos*” que todos los computadores entienden y que constituyen los canales por los que corre la información consignada en la red; tiene también una serie de compuertas, los servidores, que van abriéndose a medida que la infraestructura empuja la cadena de órdenes que nos llevan a las páginas y a encontrar en ese laberinto, la información que requerimos. Esta es una visión al interior de la red desde la perspectiva del usuario solo se necesita escribir en un buscador palabras claves que permiten acceder la información.<sup>241</sup>

Los ciber-criminales, hackers, hacktivistas y agencias gubernamentales de inteligencia, trabajan a nivel de las estructuras críticas de la red, las que caracterizamos como las paredes del laberinto en la metáfora, pero sus acciones que se ven reflejadas en los datos que vemos en pantalla es decir en la estructura externa que como usuarios consultamos todos los días. Las herramientas de ciber-seguridad trabajan también dentro de las estructuras críticas del Internet, protegiendo los canales de comunicación y vigilando que la información y órdenes

---

<sup>241</sup> MCLAUGHLIN, Andrew. *Cybersecurity, Free Speech, and Sovereignty* CDDRL Seminar Series 2011 video consultado por medio de <http://cddrl.stanford.edu/events/recording/6753/1/617> el 5 de julio de 2012.

que pases sean las correctas; por tanto si no se puede consignar información de manera libre dentro de la misma no se puede programar las herramientas para contrarrestar las acciones de las ciber-amenazas.

El fortalecimiento del derecho fundamental a la libertad de expresión en el Internet y sobre todo su faceta de la libertad de acceder a toda la información allí consignada, lleva a contrarrestar las violaciones más frecuentes a la seguridad informática de datos. Estas pueden ser indirectas, en forma de vigilancia de la información que se consigna en tiempo real en chats y redes sociales, y la que se sube a la red en blogs y páginas web; o violaciones directas, en forma de censura de contenidos expuestos en la red que contradigan uno u otro status quo determinado.

Si no existe un reconocimiento del derecho fundamental a la libertad de expresión en Internet, no podemos consignar nuestra información de manera pacífica en la red y ni acceder a ella de manera libre, no podemos tener una seguridad informática sólida y efectiva. Pues las transgresiones a la libertad de expresión en el Internet van erosionando la habilidad de la red para transmitir y consignar información y por tanto deterioran las herramientas para proveer seguridad a los usuarios. Estas violaciones solo pueden ser prevenidas si se construye una cultura multilateral de ciber-seguridad a nivel internacional, que incluya un reconocimiento a la protección del derecho a la libertad de expresión.

### **3.2.2 Seguridad Informática y el Derecho a la privacidad**

Siguiendo una estructura similar, encontramos que el fortalecimiento del derecho a la privacidad dentro del Internet es un componente fundamental de la ciber-seguridad de la información. Si se fortalece el derecho a la intimidad dentro de la red, se robustecerá la seguridad informática, siguiendo con nuestra metáfora si protejo el derecho a la intimidad , protejo la correcta utilización de las computas



que dejan pasar la información y puedo restringir quienes pueden acceder a información sensible que se encuentra detrás de ellas.

Los intereses de la protección a la intimidad de los usuarios, es decir la salvaguarda de la privacidad en la seguridad cibernética, implica la determinación de protocolos y la supervisión efectiva de los mismos, con respecto a cuándo, por qué y cómo las agencias del gobierno u otros individuos, pueden tener acceso a la información personal que se recopila, conserva, usa o comparte en la red.

Los Estados y las empresas comparten la responsabilidad por la inseguridad de los consumidores de información personal en línea, pues No hay un estándar mínimo único multidimensional a nivel internacional para la protección de datos que aplique las prácticas justas de información. Como vimos en el capítulo 2, las prácticas justas de información regular y hacer cumplir los derechos de privacidad del usuario en relación con la recopilación de datos, conservación, utilización e intercambio de información personal.

Fundamentalmente, el control de la sociedad depende, en gran parte, de la capacidad del gobierno para controlar las comunicaciones, sobre todo en el Internet pues toda la información se encuentra consignada en un mismo espacio. Uno de los desafíos clave que enfrentan los usuarios de comunicaciones digitales es que este medio es utilizado por aquellos que se inclinan por espionaje, pues a diferencia de cualquier otra forma de vigilancia, el intruso puede ocultar el hecho de que una comunicación ha sido comprometida, las agencias de seguridad e inteligencia en todo el mundo no son principiantes en el tema de hurgar en las comunicaciones personales que están protegidos por la ley y el internet provee un medio que simplifica su trabajo.<sup>242</sup>

Un ejemplo histórico de esto se encuentra en la evolución de las agencias gubernamentales de Estados Unidos que realizan vigilancia legítima y no

---

<sup>242</sup> What Privacy Rights May be Involved with Cybersecurity? Disponible en: <http://epic.org/privacy/cybersecurity/#intro>. Consultado: julio 7, 2012

autorizada de la comunicación interna, en convivencia con las empresas de telecomunicaciones es bien conocida. La vigilancia doméstica es este país comenzó como un medio de adquirir información sobre las actividades criminales y se movió rápidamente para documentar la participación de la gente en actividades sociales o políticas y su ejercicio de los derechos protegidos por la Constitución a la libertad expresión y el derecho de asamblea.<sup>243</sup>

Podemos concluir entonces que la protección a la privacidad de los usuarios de la red es un componente fundamental de la seguridad informática y solo una construcción fortalecida de la intimidad en la red, podrá motivar a los usuarios a usar el Internet y las demás TIC con tranquilidad, y se nos garantice que toda la información que entregamos a instituciones de todos los sectores a nuestro alrededor, sea almacenada en el Internet con certeza de ser protegida de intrusiones, desarrollando así una ciber-seguridad de la información que lleve beneficios reales a los usuarios.

### **3.2.3 El Hacktivismo, el derecho a la libertad de expresión y el derecho a la privacidad**

De todos los fenómenos que la red ha propiciado, el *hacktivismo* es tal vez el más interesante y novedoso en lo que respecta a la protección de derechos humanos en la red.

En este capítulo hemos examinado el uso del Internet y las TIC como herramientas para el avance de causas sociales y políticas, siendo soporte de la participación, movilización social y protestas en el mundo real, es decir las herramientas son digitales pero las protestas y movilizaciones se hacen fuera de la realidad de Internet. El *hacktivismo* en cambio, se presenta como un modelo en que acción y reacción se dan en el mismo plano.<sup>244</sup>

---

<sup>243</sup> Ibid.

<sup>244</sup> JURIS, Jeffrey S. The New Digital Media and Activist Networking within Anti-Corporate Globalization Movements Annals of the American Academy of Political and Social Science Vol. 597, Cultural Production in a Digital Age (Jan., 2005), pp. 189-208

*Hacktivismo* “consiste en la utilización de herramientas digitales, en especial, el conocimientos de programación informática, diseño de redes, y el tráfico de Internet, para organizar protestas políticas en la red, mediante interrupciones de los servicios normales del Internet.”<sup>245</sup> El termino esta compuestos por dos palabras *Hack* y *Activismo*, y se define de manera simple como hacer *hacking* por una causa política.

El término *hacking* hace referencia al conjunto de acciones que realiza un *hacker*, un insurgente informático que disfruta explorando los detalles de programación sistémica de la red y utiliza esta información para vencer o burlar creativamente limitaciones de la misma. *Activismo*, se define como la toma de acciones directas y militantes para conseguir un objetivo política o social. Con esto podemos construir una primera definición de *hacktivismo*: es *hacking* que utiliza las herramientas digitales ya existentes, para la creación o destrucción de estructuras en el Internet para realizar acciones con miras al avance de un objetivo político o social.<sup>246</sup>

Estos trastornos a la red pueden tomar muchas formas, las más comunes son: primero, la de "denegación de servicio" (DoS) que atan a los sitios web a información diferente a la originalmente consignada allí, es decir en vez de la página que usualmente se encuentra en esa dirección, aparece un graffiti electrónico que despliega mensajes políticos, esta técnica es utilizada sobre todo en sitios web de agencias gubernamentales o en sitios corporativos; y segundo, el robo y publicación de información privada de gobierno, empresas o individuos en Internet.<sup>247</sup>

Las agendas políticas de los *hacktivistas* son aún más diversas que sus mensajes, incluyendo campañas contra la globalización, las normas de cifrado, la represión

---

<sup>245</sup> <http://oxforddictionaries.com/definition/english/hacktivist>; Consultado: julio 7, 2012

<sup>246</sup> PAGET, François. Cybercrime and Hactivism McAfee Laboratories  
<http://www.mcafee.com/us/resources/white-papers/wp-cybercrime-hactivism.pdf>. Consultado: julio 7, 2012

<sup>247</sup> Metac0m *What Is Hacktivism? 2.0* (Diciembre, 2003)  
<http://www.thehacktivist.com/whatishacktivism.pdf>. Consultado: julio 8, 2012

política del gobierno, el aborto, la revolución en el medio oriente, la cienciología y la vigilancia electrónica. Diferentes grupos de *hactivistas* se identifican con un espectro político amplísimo.<sup>248</sup>

Tal vez el más renombrado grupo de hacktivistas, es *Anonymous*, estos coordinaron en término de un año, ataques a compañías, organizaciones religiosas y agencias gubernamentales en todo el mundo con gran éxito y extenso cubrimiento mediático. Para entender la relevancia de *Anonymous* y movimiento *hacktivista* en general, es importante conocer su historia y modus operandi.

Este grupo nace de un foro de imágenes llamado *4chan*, un foro de imágenes es una página de Internet que permite subir fotos y publicar comentarios cortos, a su vez otros usuarios pueden ver y comentar sobre la misma. Estas son las entrañas del Internet, donde millones se comunican por medio de comentarios e iconografía, las imágenes sangrientas, humorísticas y la pornografía se mezclan y se usan de manera indiscriminada.<sup>249</sup>

Este foro de imágenes en especial, exige una política de anonimidad obligatoria para todos los usuarios, todos los mensajes aparecen publicados por “*anonymous*” es decir anónimo. Los usuarios de este foro en su mayoría jóvenes adultos y adolescentes que ocasionalmente se organizaban para coordinar bromas por medios digitales, robando información de cuentas de correo y participando en una especie de ciber-bulling.

En 2008 uno de los usuarios de *4chan*, publica un mensaje pidiendo a los demás usuarios que realizaran un ataque virtual a la iglesia de la Cienciología. La idea tomó vuelo y miles de participantes se unieron a acciones conjuntas vía Internet

---

<sup>248</sup> SAMUEL, Alexandra. Decoding Hacktivism: Purpose, Method, and Identity in a New Social Movement. Harvard University presented at the American Political Science Association annual meeting. Consultado: Julio 7 de 2012.

<sup>249</sup> OLSON, Parmy. We are anonymous: inside the hacker world of lulzsec, anonymous, and the global cyber insurgency little, brown and company 2012.

que interrumpieron el servicio de varias las paginas asociadas con la religión por algunos días.<sup>250</sup>

Los cientiologos son reconocidos por ser litigiosos y recalcitrantes con sus agresores, y su actitud con los hackers no fue la excepción, en conexión con el incidente de *4chan*, denominado por los hacktivistas del naciente *Anonymous* como *proyecto chanology*, se registraron dos demandas civiles exitosas, aunque ninguno de los arrestados era líder en el ataque.

La naturaleza de estos hackers es burlona y cuanto más emocionales y alarmistas se tornaban los cientiologos con más entusiasmo asaltaban sus páginas dejando rastros de graffiti electrónico. La prensa comenzó a involucrarse y los reportajes sobre *Anonymous* se hicieron cada vez más frecuentes.

Atraídos por su propio éxito, el grupo de hackers comenzaron a tomar otras causas como la defensa de los revolucionarios de Túnez, la reivindicación del creador de Wikileaks Julian Assange, y el cierre de Megaupload<sup>251</sup> entre otras causas. La prensa cubría con asombro como cada semana un nuevo objetivo era atacado por los hackers, en le transcurso de un año suspendieron el servicio de *Paypal*<sup>252</sup>, Visa, MasterCard, la cadena de noticias Fox, la empresa Sony, el gobierno de Túnez, el FBI, la CIA y la Agencia contra el Crimen Organizado del Reino Unido, con estas acciones llego cada vez notoriedad en los medios y el público en general comenzó a reconocer el grupo, los números de reclutas digitales de Anonymous aumentó considerablemente.

*Anonymous* está compuesto por pequeños grupos de hackers altamente calificados, y en extremo talentosos para la programación de sistemas, los cuales organizan y lideran a un ejército de usuarios del Internet con cierta habilidad técnica, en su mayoría jóvenes y estudiantes que se enamoraron de la idea de hacer revolución y causar caos solo por diversión, de un lado, y de otro, una

---

<sup>250</sup> Ibid

<sup>251</sup> Megaupload: página de intercambio libre de archivos cerrada en 2011 por el FBI.

<sup>252</sup> *Paypal*: empresa de pago electrónico y agente intermediario de pago online.

legión de seguidores ocasionales que se enteran de las operaciones vía Twitter y ayudan a realizar los ataques mediante herramientas sencillas que pueden bajarse en segundos, todo ellos son parte de la nueva ciber-insurgencia global.

Los hackers no tenían problema en publicar los ataques en redes sociales y dejar que la prensa se enterará de sus objetivos por adelantado, pues cuando estos ataques están en marcha, ya no hay manera de detenerlos. Los *Anons*, como se autodenominan los hackers, están por todo el mundo, y proliferan en lugares como Rusia y Brasil, donde hay grandes cantidades de jóvenes con una excelente educación técnica en sistemas y pocas oportunidades laborales.

Los medios de comunicación han dibujado un perfil de *Anonymous* que limita con el terrorismo. Pero en realidad *Anonymous* es menos organizada que una organización criminal y su objetivo primordial no es causar terror, por el contrario sus operaciones incluyen siempre motivos irónicos y cómicos. Existen además dos facciones, una que realiza operaciones de hacking como fuente de entretenimiento para ridiculizar un objetivo, o en el lenguaje de los *Anons*, “*for the LOLs*” (por las risas) y la otra cuyos objetivos son puramente políticos y realiza las intrusiones y ataques complejos, altamente técnicos y políticos.<sup>253</sup>

Dentro de estas dos facciones hay múltiples divisiones que trabajan como células individuales en diferentes países que realizan ataques locales. Por ejemplo, en las elecciones Colombianas para el Congreso de 2011 *Anonymous Colombia* atacó los computadores de la Registraduría Nacional con desastrosos resultados para la entidad y el más reciente en el presente año, los hackers suspendieron el servicio de la página del Ministerio de Justicia y los sitios web de congresistas que votaron a favor de la fallida reforma a la justicia.

*Anonymous* presenta entonces, una estructura similar a la de Al-Queda, en donde células criminales actúan por si solas bajo el nombre de esa organización, así mismo cualquier grupo de usuarios de la red pueden actuar y realizar acciones

---

<sup>253</sup> Ibid

militantes en nombre de *Anonymous*, sin estar necesariamente conectados. Es una organización compleja y siempre cambiante que actúa bajo el precepto de que un individuo puede ser detenido, pero no es posible arrestar una idea, la intención que queda sembrada en la mente de miles. Los *Anons* están en todas partes, aquellos con habilidades avanzadas pueden liderar operaciones desde cualquier lugar del mundo y como aquella temida criatura mitológica, si se corta una cabeza otras tres nacen del cuello, si un usuario deja *Anonymous* o es arrestado otra cantidad ingresan a las filas de la organización.

El *hacktivismo* se presenta como uno de los fenómenos en los que la protección de la libertad de expresión y el derecho a la privacidad es fundamental. Primero entendemos que los *hackers* tienen derecho a expresarse libremente, a publicar sus opiniones en redes sociales y a protestar por vías digitales y tienen derecho a mantener su identidad oculta si así lo desean; pero ya hemos determinado que los derechos fundamentales tienen límites en la defensa de los derechos de otros y la seguridad nacional. Son las implicaciones de las actuaciones de estos *hackers* y los peligros que representan para los usuarios pacíficos del Internet, lo que nos lleva a identificar la importancia de los derechos humanos en este contexto.

Si un grupo organizado de individuos pueden acceder información que no les corresponden, invadiendo los espacios de información de otros sin su permiso, esto significa que el derecho a la privacidad se encuentra en un estado de alta vulnerabilidad en el Internet; Y la posibilidad de que alguien pueda restringir el contenido de las paginas creadas por otros o modificarlos, erosiona el derecho a la libertad de expresión generando la posibilidad de crear obstáculos para acceder a la información, ya no solo por parte de gobiernos autoritarios sino también por el capricho de los ciudadanos; sin una protección al acceso, modificación o

consignación de información en el Internet, este pierde uno de sus propósitos fundamentales.<sup>254</sup>

Al igual que otros problemas de seguridad, la vulnerabilidad de las sociedades modernas causada por la dependencia de un amplio espectro de sistemas de información altamente interdependientes tiene orígenes y consecuencias globales, el *hacktivismo* nos lo demuestra.

Podríamos caracterizar entonces, el *hacktivismo* como una de las muestras principales de que existe una necesidad imperativa de protección de los derechos humanos en el Internet. La construcción de una estructura legal internacional que fomenten la cooperación entre Estados en temas de seguridad informática y la garantía de las libertades y derechos digitales es imperativa.<sup>255</sup>

Es preciso recordar que las infraestructuras de la información trascienden las fronteras territoriales de modo que los activos de la información, vitales para la seguridad nacional y el funcionamiento esencial de la economía de un Estado puede residir fuera de su esfera de influencia, en el territorio de otros Estados. Si actores maliciosos están dispuestos a contravenir los marcos jurídicos nacionales y se esconden en el anonimato relativo del ciberespacio, solo instrumentos legales internacionales podrían contrarrestar las acciones criminales en la red.

Como resultado de ello, cualquier política de ciber-seguridad debe extenderse a la protección estratégica de las infraestructuras de información importante, a través de soluciones transnacionales; lo fundamental es construir un régimen normativo internacional para la protección del ciberespacio en general, los derechos

---

<sup>254</sup> Assuring a Trusted and Resilient Information and Communications Infrastructure. [http://www.whitehouse.gov/assets/documents/Cyberspace\\_Policy\\_Review\\_final.pdf](http://www.whitehouse.gov/assets/documents/Cyberspace_Policy_Review_final.pdf). Consultado: Julio 7 de 2012.

<sup>255</sup> NOJEIM, Gregory T. Cybersecurity and Freedom on the Internet. Journal of National Security Law & Policy Vol. 4:119 [https://www.cdt.org/files/pdfs/09\\_Nojeim.pdf](https://www.cdt.org/files/pdfs/09_Nojeim.pdf). Consultado: Julio 7 de 2012.



humanos en el mundo digital y en última instancia la libertad de los usuarios del Internet.<sup>256</sup>

En el examen de los fenómenos sociales y políticos abordados en este capítulo, es relevante analizar los dos fenómenos, la participación política electrónica y la ciberseguridad de manera transversal, es decir, cual es la influencia del *hacktivismo* en la participación política electrónica. En entrevista para este trabajo, la periodista y directora de la revista Forbes en Londres Parmy Olson autora del libro antes citado “*We are anonymous*” afirma sobre la influencia del *hacktivismo* en la participación social y política: “El hacktivismo se ha convertido en una puerta de entrada, como motivación para personas, que normalmente no estarían interesados activismo político. También ha hecho del activismo un proceso mucho más fluido, dentro *Anonymous* existen pocos líderes, reglas, estructuras o sistemas rígidos. Las personas en los movimientos van y vienen. Por lo tanto, la participación del pueblo en la revolución social puede ser de más corta duración, y su enfoque en constante cambio. Al mismo tiempo, es más fácil llegar a más personas si se utiliza como una plataforma anónima, con un *re-tweet* inmediatamente puede reunir a cientos de miles de personas para compartir un mensaje, hacer un llamado a la protesta o revelar información sensible con un objetivo político”<sup>257</sup>

Habiendo estudiado la participación electrónica y la ciber-seguridad, como fenómenos con consecuencias relevantes para el disfrute y aprovechamiento de las nuevas tecnologías de la información. Encontramos que la defensa de los derechos humanos es fundamental para conservar la influencia positiva de dichos fenómenos en la democracia del siglo XXI y proteger a los usuarios de los abusos en la red. En torno a la presentación del estado de los derechos humanos en el Internet, estos fenómenos nos permiten verificar que la investigación es relevante para la experiencia cotidiana de los usuarios.

---

<sup>256</sup> ERIKSSON, Johan y GIACOMELLO, Giampiero. Who Controls the Internet? Beyond the Obstinacy or Obsolescence of the State. *International Studies Review* 2009, p. 205–230

<sup>257</sup> En entrevista vía correo electrónico el 9 de julio de 2012.

Podemos entonces pasar a exponer los hallazgos de este trabajo de grado, presentando las conclusiones de la investigación completa y proveyendo un diagnóstico de la situación jurídica de la protección de los derechos humanos en el Internet.

#### **4. CONCLUSIÓN**

Siendo innegable la magnitud del internet y su influencia en la sociedad del siglo XXI, la principal preocupación de académicos, empresarios y defensores de los derechos digitales es, que por inmenso e influyente que sea la red, nadie está realmente a cargo y eso implica una inseguridad omnisciente en todos los aspectos en los que se involucra, pero en especial en lo concerniente a los derechos humanos de los usuarios.

En la medida que nuestras vidas se encuentran cada vez más entrelazadas con el mundo digital, la garantía de los derechos fundamentales se torna en una necesidad. El derecho actual, como hemos encontrado en este trabajo, no alcanza a cubrir los supuestos de hecho más relevantes en los riesgos que genera la utilización de la red en el contexto de las libertades fundamentales. La legislación actual encontrada durante esta investigación, solo cubre ciertas situaciones y el panorama en el derecho internacional es precario en el mejor de los casos.

Aquellos casos analizados en este trabajo, en los que el Internet es un componente fundamental resaltan que las construcciones jurídicas tradicionales no son suficientes, y por el momento los operadores del derecho están teniendo que forzar los casos que involucran la red, a los supuestos de hecho de normas concebidas para una realidad incólume a las transformaciones del Internet y las demás TIC. Este es el caso de los procesos disciplinarios en compañías relacionados con el ciberespacio, no existen reglas que puedan ayudar a abogados, jueces y jefes de recursos humanos cuando se trata de controversias que involucran redes sociales o piezas complicadas de software.

La tendencia de las organizaciones internacionales, empresas privadas y la sociedad civil es fomentar los esfuerzos para el avance de la estructuración de una legislación pertinente para remediar las vulnerabilidades de los ciudadanos en la red y prevenir abusos estatales, sean estos por medio de legislación anticuada y

restrictiva o el descuido del tema por completo. Por parte de los Estados existe una tendencia a pasar por alto el tema y desestimarlos en sus agendas multilaterales.

Habiendo revisado el tratamiento que se le da a los derechos humanos en el internet a la luz del artículo 38 de los Estatutos de la Corte Internacional de Justicia, se encuentra que existe una necesidad de crear una legislación internacional que consagre la protección de los derechos humanos en la red, pues en el entendido que el Internet no tiene barreras ni límites geográficos, la legislación nacional y regional se hace insuficiente, el concepto de territorialidad de las diferentes legislaciones se neutraliza. No puede definirse un espacio geofísico específico cuando una página de Internet se encuentra radicada bajo un dominio en Estados Unidos, su servidor está en Brasil y su administrador de red en la India, no existe una manera de identificar a qué jurisdicción pertenece.

La construcción de una legislación comprensiva sobre internet, deberá empezar con la redacción de un instrumento jurídico internacional que se encuentre dentro de los límites del artículo 38, basado en la cooperación cuyo proceso de redacción involucre mecanismos de participación para los diferentes actores de las relaciones internacionales relevantes al tema. Es imperativo, teniendo en cuenta la complejidad científica del internet, contar con el apoyo de técnicos y empresarios del ciberespacio que conocen las minucias del internet, además la sociedad civil y las ONG deberán ser llamadas a aportar la perspectiva de los usuarios, todo para que la legislación provea soluciones profundas, efectivas y actualizadas. Como resultado de ello, cualquier política que extiende la protección adecuada a las infraestructuras de información de importancia estratégica, en última instancia, requiere soluciones transnacionales y multidisciplinarias. Soluciones que pueden tomar la forma de un régimen normativo internacional para la protección del ciberespacio.

Habiendo hecho un examen jurídico juicioso de las características del derecho a la libertad de expresión y el derecho a la privacidad, y un estudio de las herramientas legales internacionales existentes, nos revela que la urgencia de este momento histórico no puede ser subestimada. Los ataques a derechos privilegiados como la libertad de pensamiento y expresión y el derecho a la intimidad en el mundo real, tiene consecuencias en el mundo virtual y viceversa. A medida que el discurso en torno a los derechos humanos migra al universo en línea podemos ver que las implicaciones legales y éticas no necesariamente tienen respuestas claras y los esfuerzos legales son todavía débiles, no obstante hay un elemento indudable los derechos fundamentales corren riesgos en el contexto del internet y por tanto deben ser respetados y protegidos de manera específica en la red.<sup>258</sup>

La evolución de los patrones sociales de aquellos ciudadanos que dominan la red y trabajan en ella, ha llevado a generar fenómenos sociales como la participación electrónica y el *hacktivismo*. Los participantes más notorios de estos movimientos, los líderes y creadores son ciudadanos globales cada vez más jóvenes y más educados en las TIC. Se necesita entonces crear estrategias que se circunscriban a la protección y restricciones tanto de los usuarios pacíficos de la red como aquellos que utilizan sus habilidades de controlar el ciber-espacio para fines malévolos.

Los actores maliciosos están dispuestos a contravenir los marcos jurídicos nacionales y se esconden en el anonimato relativo del ciberespacio, es necesario entonces que se construyan nuevos tipos penales y disciplinarios, tanto en los sistemas jurídicos internos y el internacional, que encajen con los nuevos infractores y los nuevos delitos

Finalmente, el enfoque internacional mencionado anteriormente es crucial para el éxito de la protección en el ciberespacio, para el fortalecimiento de la seguridad

---

<sup>258</sup> Internet Freedom: Promoting Human Rights in the Digital Age – A Panel Discussion. Executive Director, Access Brett Solomon. Marzo 2011. Consultado: junio 10 de 2012

informática y el resguardo de la participación electrónica. Pues al igual que otros problemas de seguridad, la vulnerabilidad causada por la dependencia de un amplio espectro de sistemas de información altamente interdependientes tiene orígenes y consecuencias globales, pues las infraestructuras de la información trascienden las fronteras territoriales, de modo que los activos de información vitales para la seguridad nacional y el funcionamiento esencial de la economía y la participación política de un Estado residen fuera de su esfera de influencia, pues la privacidad y la seguridad de la información, como lo evaluamos en el trabajo, nunca son infalibles.

Se ha realizado un diagnostico que nos muestra que existen silencios y vacíos legales en el tema de los derechos humanos en el internet y que los esfuerzos para construir una protección son todavía incipientes. Como tema para futuras investigaciones sería importante evaluar los riesgos creados por las nuevas tecnologías de información no solo para los derechos humanos escogidos sino extenderse a todos aquellos en la Declaración Universal de los Derechos Humanos. Además sería significativo realizar una evaluación de los posibles riesgos que traen el internet y las TIC en general a las llamadas infraestructuras críticas, los sistemas y activos cuya incapacidad o destrucción tendría un impacto debilitante en la seguridad nacional y el bienestar económico y social de un Estado y en una visión más específica, en la cotidianidad de los usuarios.

## **BIBLIOGRAFÍA**

AGUIRRE ROMÁN, Javier Orlando y PABÓN MANTILLA, Patricia (2007). Reconstrucción del derecho a la libertad de expresión en la jurisprudencia Constitucional: concepto, escenarios y límites. En: Opinión Jurídica 6, no. 12: 35-59. Fuente Académica Premier, EBSCOhost, internet. Consulta: June 8, 2012

AMERICAN MANAGEMENT ASSOCIATION. Report on Electr. House of Lords, Science and Technology Committee, Fifth report, "Digital images as evidence", 3 February 1998, London onic Monitoring & Surveillance, 1997. Disponible en: <http://www.amanet.org/survey/elec97.htm>

Amicus Guide to Privacy at Work. Published by Amicus 2005. Disponible en: <http://www.amicustheunion.org>. Consultado: junio 19 de 2012

AUSTRALIAN PRIVACY CHARTER GROUP. The Australian Privacy Charter. Law School, University of New South Wales, Sydney 1994.

BALDWIN, D.A. The Concept of Security, in: Review of International Studies, I, 3,13 1997. Citado en: International Telecommunication Union WSIS A Comparative Analysis Of Cybersecurity Initiatives Worldwide Thematic Meeting on Cybersecurity Geneva, 28 June – 1 July 2005

BANISAR AND DAVIES. The Code War, Index on Censorship, January 1998

BARBERIS, Julio A. Los Principios Generales del Derecho como Fuente del Derecho Internacional. En: Revista IIDH vol. 14. Disponible en: <http://www.juridicas.unam.mx/publica/librev/rev/iidh/cont/14/dtr/dtr1.pdf>. Consultado: Junio 20 de 2012.

BENAVIDES LÓPEZ, Jorge Enrique. Nociones de Derechos Humanos y de Derecho Internacional Humanitario. Señal Editora, 1999.

BIMBER, Bruce. The Internet and Political Transformation: Populism, Community, and Accelerated Pluralism Polity. Vol. 31, No. 1, 1998, pp. 133-160. JSTOR [base de datos en línea]

BOYD, Danah M. y ELLISON, Nicole B. Social Network Sites: Definition, History, and Scholarship. Disponible en:

<http://jcmc.indiana.edu/vol13/issue1/boyd.ellison.htm>. Consultado: Julio 4 2012

CAIRNCROSS, Frances. The Death of Dist, MA: Harvard Business School. 2000, p.177. JSTOR [base de datos en línea].

CASTELLS, Manuel. Communication Power. Oxford: Oxford University Press. 2009

CONSTITUCIÓN COLOMBIANA DE 1991.

Convention the Protection of Individuals with regard to the Automatic Processing of Personal Data Convention , ETS No. 108, Stasbourg, 1981. Disponible en: <http://www.coe.fr/eng/legaltxt/108e.htm>.

CORTE INTERNACIONAL DE JUSTICIA. Estatuto de la Corte Internacional de Justicia, 1945. Disponible en: <http://www.un.org/spanish/aboutun/icjstat.htm>

CORTE INTERNACIONAL DE JUSTICIA. Recueil. La Haya, 1949

DAVIES, Simon y HOSEIN, Ian. "Liberty on the Line" in Liberating Cyberspace, Pluto Press, London, 1998.

DAVIES, Simon. "Re-engineering the right to privacy: how privacy has been transformed from a right to a commodity", in Agre and Rotenberg (ed) "Technology and Privacy: the new landscape", MIT Press, 1997 p.143.

DECLARACIÓN UNIVERSAL DE DERECHOS HUMANOS. Disponible en: [http://www.un.org/es/comun/docs/?path=/es/documents/udhr/index\\_print.shtml](http://www.un.org/es/comun/docs/?path=/es/documents/udhr/index_print.shtml).

Consultado: Febrero 2 de 2012.



Directive 95/ /EC of the European Parliament and of the Council of On the Protection of Individuals with regard to the processing of personal data and on the free movement of such data.

Directive 95/46/EC of the European Parliament and of the Council of 24 October 1995 on the protection of individuals with regard to the processing of personal data and on the free movement of such data.  
[http://www.odpr.org/restofit/Legislation/Directive/Directive\\_Contents.html](http://www.odpr.org/restofit/Legislation/Directive/Directive_Contents.html)

Directive Concerning the Processing of Personal Data and the Protection of Privacy in the Telecommunications Sector (directive 97/66/ec of the european parliament and of the council of 15 December 1997).  
<http://www2.echo.lu/legal/en/dataprot/protection.html>

Documento de la Reunión de Copenhague de la Conferencia sobre las Dimensiones Humanas de la CSCE (precursora de la OSCE) de 1990

DUTTON, William H.; DOPATKA, Anna; HILLS, Michael; LAW, Ginette y NASH, Victoria. Freedom of Connection – Freedom of Expression: The Changing Legal and Regulatory Ecology Shaping the Internet. Oxford Internet Institute. University of Oxford y UNESCO. 2010

ERIKSSON, Johan y GIACOMELLO, Giampiero. Who Controls the Internet? Beyond the Obstinacy or Obsolescence of the State. International Studies Review 2009.

ESCALANTE GONZALBO, Fernando. El Derecho a la Privacidad. Instituto Federal de Acceso a la Información Pública (IFAI) 1ra edición, 2004

ETZIONI, Amitai. The Spirit of Community: Rights, Responsibilities, and the Communitarian Agenda. Crown Publishers, 1993.

EUROPEAN COURT OF HUMAN RIGHTS. Case of Klass and Others: Judgement of 6 September 1978, Series A No. 28 (1979). Malone v. Commissioner of Police,

2 All E.R. 620 (1979). See Note, Secret Surveillance and the European Convention on Human Rights, 33 Stanford Law Review 1113, 1122 (1981).

FARRELL, Henry y DREZNER, Daniel W. The Power and Politics of Blogs Public Choice, Vol. 134, No. 1/2, Blogs, Politics and Power 2008, pp. 15-30. Disponible en: <http://www.jstor.org/stable/27698208> .Consultado Enero 31 de 2012

FLAHERTY, David. "Protecting Privacy in surveillance societies", University of North Carolina Press, 1989.

FONGCAM. Manual de Derechos Humanos de la Federación de ONG de Desarrollo de la Comunidad de Madrid. Disponible en: <http://fongdcam.org/manuales/derechoshumanos/datos/docs/> Consultado: Junio 8 de 2012

FUSTER, Jaime B. Derechos Fundamentales y Deberes Cívicos de las personas. Comisión de Derechos Civiles del Estado Libre de Puerto Rico. Disponible en: <http://www.scribd.com/doc/53710711/67/limitaciones-del-derecho-a-la-intimidad>

GELMAN, Lauren. Privacy, Free Speech, and Blurry Edged Social. Boston College Law Review Issue 5 Publicity, Privacy, and Intellectual Property Meet the First Amendment. Article 2. 2009.  
<http://lawdigitalcommons.bc.edu/cgi/viewcontent.cgi?article=3092&context=bclr>. Consultado: Junio 10 de 2012.

GILLMOR, Dan. We the Media: Grassroots Journalism by the People, for the People, at xii 2004.

Global Network Initiative. Who we are, What we do, Why it matters. Disponible en: [https://globalnetworkinitiative.org/sites/default/files/GNI\\_brochure.pdf](https://globalnetworkinitiative.org/sites/default/files/GNI_brochure.pdf). Consultado: junio 27, 2012

GOLDMAN, Emily O. New Threats, New Identities and New Ways of War: The Sources of Change in National Security Doctrine, in: Journal of Strategic Studies, 24, 3: pp. 12-42. 2001

GROSSMAN, Lawrence K. The Electronic Republic: Reshaping Democracy in America : Viking, 1995

GUSEVA, Marina; Mounira Nakaa, Anne-Sophie Novel Kirsi Pekkala Bachir Souberou Sami Stouli. Press freedom and development: An analysis of correlations between freedom of the press and the different dimensions of development, poverty, governance and peace. United Nations Educational Scientific and Cultural Organization Communication and Information Sector Division for Freedom of Expression, Democracy and Peace. 2008.

GUTIÉRREZ ESPADAS, Cesáreo. Derecho Internacional Público. Madrid: Ed, Trotta, 1995, p. 105. JSTOR [base de datos en línea].

Handyside V. United Kingdom, 7 December 1976, Application No. 5493/72

HIXSON, Richard. Privacy in a Public Society: Human Rights in Conflict 3 (1987). See Barrington Moore, Privacy: Studies in Social and Cultural History (1984).

HUDSON, Jonh. Facebook's Middle East Censorship Problem. The Atlantic Wire, marzo 29, 2011. Disponible en:

<http://www.theatlanticwire.com/technology/2011/03/facebooks-middle-east-censorship-problem/36186/> Consultado: junio 24 de 2012

Informe de la Comisión de Privacidad y Asuntos Conexos. Chairman David Calcutt QC Cm 1102, London: HMSO, 1990.

Internet Freedom: Promoting Human Rights in the Digital Age – A Panel Discussion. Executive Director, Access Brett Solomon, marzo 2011. Consultado: junio 10 de 2012

JAYAKUMAR, Kirthi. Where Does Article 38 Stand Today? October 12, 2011.

Joel, Simon. Director ejecutivo del comité para la protección de periodistas y reporteros “u.n. secretary-general commits to defending press freedom”, junio 2011. Disponible en: <http://en.rsf.org/u-n-secretary-general-commits-to-24-06-2011,40519.html>

JURIS, Jeffrey S. The New Digital Media and Activist Networking within Anti-Corporate Globalization Movements *Annals of the American Academy of Political and Social Science* Vol. 597, Cultural Production in a Digital Age (Jan., 2005)

KIRBY, Carrie. Chinese Internet vs. free speech / Hard choices for U.S. tech giants *San Francisco Chronicle*. Publicado septiembre 18 de 2005. Disponible en: <http://www.sfgate.com/news/article/Chinese-Internet-vs-free-speech-Hard-choices-2608251.php>. Consultado: Junio 20 de 2012

KOROVIN Y. A y otros. *Derecho Internacional Público*. México: Grijalbo, 1963.

LAURANT, Cedric. Consulting y Privacy International. *Guía de Privacidad para Hispanohablantes* 2012. <https://www.privacyinternational.org/reports/una-guia-de-privacidad-para-hispanohablantes>. Consultado: Junio 10 de 2012.

LÓPEZ BASSOLS, Hermilio. *Derecho Internacional Público Contemporáneo e Instrumentos Básicos*. México: Ed. Porrúa, 2003, p. 25.

MAYER, Charles S. and Charles H. White, Jr. The Law of Privacy and Marketing Research. *Journal of Marketing* Vol. 33, No. 2 (Apr., 1969), pp. 1-4 American Marketing Association. Disponible en: <http://www.jstor.org/stable/1249394>

MCLAUGHLIN, Andrew. Cybersecurity, Free Speech, and Sovereignty CDDRL Seminar Series 2011 video consultado por medio de <http://cddrl.stanford.edu/events/recording/6753/1/617> el 5 de julio de 2012.

MEGIAS, José Justo. *Privacidad en la Sociedad de la Información*. Universidad de Navarra. <http://dspace.unav.es/dspace/bitstream/10171/17359/1/37335620.pdf>

MENDEL, Toby y SALOMON, Eve. Freedom of Expression and Broadcasting Regulation Communication and Information. CI Debates SERIES. N.8 – February 2011

MICHAEL, James. Privacy and Human Rights, UNESCO, 1994

MILLER, Seumas y WECKERT, John. Privacy, The Workplace and the Internet. Journal of Business Ethics, Vol. 28, No. 3 (Dec., 2000), pp. 255-265. Disponible en: <http://www.jstor.org/stable/25074416>. Consultado: junio15 de 2012.

MILTON, John. Areopagitica with a Commentary by Sir Richard C. Jebb and with Supplementary Material. Cambridge at the University Press, 1918

NAIK, Asmita. Traducción: Carlos Vargas. Guía de Estudio: Libertad de Expresión. Human Rights Education Associates (HREA), 2003. Disponible en: [http://www.hrea.net/index.php?doc\\_id=851#rights](http://www.hrea.net/index.php?doc_id=851#rights). Consultado: Junio 11 de 2012.

NOJEIM, Gregory T. Cybersecurity and Freedom on the Internet. Journal of National Security Law & Policy Vol. 4:119. Disponible en: [https://www.cdt.org/files/pdfs/09\\_Nojeim.pdf](https://www.cdt.org/files/pdfs/09_Nojeim.pdf). Consultado: Julio 7 de 2012.

OECD. Guidelines governing the Protection of Privacy and Transborder Data Flows of Personal Data. Paris, 1981.

OLSON, Parmy. We are anonymous: inside the hacker world of lulzsec, anonymous, and the global cyber insurgency little, brown and company 2012.

OMPI. Tratado de la Organización Mundial de la Propiedad Intelectual sobre Derechos de Autor, 1996. Disponible en: [http://www.wipo.int/treaties/es/ip/wct/trtdocs\\_wo033.html#P76\\_6670](http://www.wipo.int/treaties/es/ip/wct/trtdocs_wo033.html#P76_6670)

ORGANIZACIÓN DE LAS NACIONES UNIDAS. Declaración Universal de Derechos Humanos, Resolución de la Asamblea General 217 A (III), Doc. A/810 (1948).

PAGET, François. Cybercrime and Hacktivism McAfee Laboratories  
<http://www.mcafee.com/us/resources/white-papers/wp-cybercrime-hactivism.pdf>.

Consultado: julio 7, 2012

PATTULLO, E. L. The Limits of the 'Right' of Privacy IRB: Ethics and Human Research Vol. 4, No. 4 (Apr., 1982). Disponible en:  
<http://www.jstor.org/stable/3564376>

PEÑA VALENZUELA, Daniel. Lex Electrónica: ¿Mito o Realidad? Perspectiva que desde la Contratación por Medios Electrónicos. En: Revista la Propiedad Inmaterial. No.7 2003. Disponible en:  
<http://comunicaciones.uexternado.edu.co/revistas/index.php/propin/article/view/1152/1093>

PÉREZ LUÑO, Antonio-Enrique. Los Derechos Fundamentales. 8ª edición. Tecnos. 2004

PONTIFICIA UNIVERSIDAD GREGORIANA. Centro Interdisciplinario de Comunicación Social (CICS). Curso Seminario de Periodismo Digital ¿Qué es el periodismo digital? Módulo 1. 2009. Disponible en:  
<http://www.seminariovirtual.org/public/foro/pdf/perdigital2009.pdf>. Consultado Junio 12 de 2012.

POST, David G.. Pooling Intellectual Capital: Thoughts on Anonymity, Pseudonymity, and Limited Liability in Cyberspace, 1996 University of Chicago. Legal. F. p,139

Privacy as an Aspect of Human Dignity, [1964] 39 New York University. Law.Review. 962 at 971.

PRIVACY INTERNATIONAL. Big Brother Incorporated. Disponible en:  
<http://www.privacy.org/pi/reports>.

PUDDEPHATT, Andrew. Freedom of Expression, The essentials of Human Rights, Hodder Arnold, 2005

RENO, V. Am. Civil Liberties Union, 521 U.S. 844, 870 (1997)

RICHARDS, Neil M. Intellectual Privacy, 87th Texas Law Review. p. 387, 389.2008

RISHWORTH P.; HUSCROFT G.; MAHONEY, R. y OPTICAN, S. The New Zealand Bill of Rights. Melbourne: Oxford University Press. 2003.

ROTENBERG, Marc. Preserving Privacy in The Information Society Electronic Privacy Information Center United States of America. Disponible en: [www.unesco.org/webworld/infoethics\\_2/eng/papers/paper\\_10.rtf](http://www.unesco.org/webworld/infoethics_2/eng/papers/paper_10.rtf). Consultado: junio 16, 2012

ROTENBERG, Marc. Protecting Human Dignity in the Digital Age, UNESCO, 2000.

RUIZ MIGUEL, Carlos. La Nueva Frontera del Derecho a la Intimidad: Genética y Dignidad. Universidad De Santiago de Compostela. Disponible en: <http://mendel.ugr.es/genysoc/pdfs/genyderecho.pdf> Consultado: Junio 18 de 2012

RYSSDAL, Rolv. Data Protection and the European Convention on Human Rights in Council of Europe Data protection, human rights and democratic values, XIII Conference of the Data Commissioners 2-4 October 1991 41-43. (1992).

SAMUEL, Alexandra. Decoding Hacktivism: Purpose, Method, and Identity in a New Social Movement. Harvard University presented at the American Political Science Association annual meeting. Consultado: Julio 7 de 2012.

SCHOLTE, Jan Aart. Globalization: A Critical Introduction. 2000, p.75. JSTOR [base de datos en línea]

SOLOVE, Daniel J. y ROTENBERG, Marc. Information Privacy Law 1 2d ed. 2006

STOA. Science and Technology Options Assessment. Ref : project no. IV/STOA/RSCH/LP/politicon.1

STRAUSS, Karsten. Facebook and The China Problem. Publicado el 18 de mayo de 2012. Disponible en:

<http://www.forbes.com/sites/karstenstrauss/2012/05/18/facebook-and-the-china-problem/> Consultado: Junio 23 de 2012

STROSSEN, Nadine. Recent US and Intl. Judicial Protection of Individual Rights: A comparative Legal Process Analysis and Proposed Synthesis, 41 Hastings L.J. 805 (1990).

TAMAYO FRANCO, Rafael. La regulación internacional de las ONG como una herramienta para la consolidación del sistema de gobernabilidad global. Relaciones Internacionales Internacionales en Contexto. Medellín: Fondo editorial Universidad EAFIT, 2009, p. 51

U.S. DEPARTMENT OF STATE. Singapore Country Report on Human Rights Practices for 1997, January 30, 1998.

UIT. Resoluciones Relativas ciberseguridad de la UIT. Reunión Plenipotenciaria: 130, 174, 179, 181 (Guadalajara, 2010). Resoluciones de la UIT, CMDT: 45, 69 (Hyderabad, 2010) De la UIT AMNT: Resoluciones 50, 52, 58 (Johannesburgo, 2008) Resoluciones de la ONU relacionados con la ciber seguridad: 55/63 (2000), 56/121 (2002), 57/239 (2002), 58/199 (2004), 64/211 (2009)

UNDP. Faut-il lire Amartya Sen? L'Économie politique, No. 27, July t 2005.

UNESCO. Calls for Proposals: A Global legal Survey of Internet Privacy

UNESCO. Declaración de Belgrado, 2004. Disponible en: <http://portal.unesco.org/ci/en/ev.php>. Consultada: Junio 8 de 2012.

UNESCO. Declaración de Windhoek, 1991

VITALIEV, Dmitri. Seguridad y Privacidad Digital para los Defensores de los Derechos Humanos. 2009 Front Line Defenders is the International Foundation for the Protection of Human Rights Defenders. Disponible en:



[http://www.frontlinedefenders.org/manual/en/index\\_priv.html](http://www.frontlinedefenders.org/manual/en/index_priv.html). Consultado: Junio 8 de 2012.

VOLIO, Fernando. "Legal personality, privacy and the family" in Henkin (ed) The International Bill of Rights, New York: Columbia University Press, 1981.

WARREN, Samuel y BRANDEIS, Louis. The right to privacy, Harvard Law Review 4, 1890 pp 193 - 220.

WERNER, Levi. Contemporary Internacional Law. Oxford, Westview Press, 1991. Disponible en: <http://biblio.juridicas.unam.mx/estrev/pdf/derint/cont/4/cmt/cmt15.pdf>

WESTIN, Alan F. Privacy and Freedom, Atheneum, New York p. 7.

WILLIAM, H. Dutton Society on the Line: Information Politics in the Digital Age. Oxford University Press: Oxford. 1999

WOLFERS, Arnold. National Security as an Ambiguous Symbol. Idem: Discord And Collaboration: Essays on International Politics (Baltimore: Johns Hopkins): pp. 147-165; 1962. Citado en: International Telecommunication Union WSIS A Comparative Analysiso Of Cybersecurity Initiatives Worldwide Thematic Meeting on Cybersecurity Geneva, 28 June – 1 July 2005.

World Usage Patterns & Demographic. Disponible en: <http://www.newmediatrendwatch.com/world-overview/34-world-usage-patterns-and-demographics>. Consultado: julio 11, 2012

YAZIJI, Michael; IMD, Lausanne y DOH, Jonathan. NGOs and Corporations: Conflict and Collaboration. Villanova University, 2009. Disponible en: [http://assets.cambridge.org/97805218/66842/frontmatter/9780521866842\\_frontmatter.pdf](http://assets.cambridge.org/97805218/66842/frontmatter/9780521866842_frontmatter.pdf). Consultado: junio 27, 2012

Sentencia C-640 de 2010

Sentencia C-045 de 1996

Sentencia No. T-123/94. <http://www.corteconstitucional.gov.co/relatoria/1994/T-123-94.htm>. Consultado: Junio 18 de 2012.

Sentencia C-640 de 2010. Magistrado Ponente: Mauricio González Cuervo.

Sentencias T-317 de 1994, T - 066 de 1998 y SU-1723 de 2000.

### **Referencias de Internet:**

<http://www.itu.int/wsis/basic/why-es.html>. Consultado: Julio 2, 2012

<http://www.itu.int/wsis/implementation/index-es.html>. Consultado: Julio 2, 2012

<http://www.itu.int/wsis/basic/faqs.asp?lang=es>. Consultado: Julio 2, 2012

<http://www.apc.org/en/about>. Consultado: Junio 28 2012

<http://www.apc.org/en/node/5677/>. November 2006. Consultado: Junio 29, 2012

<http://www.e-ir.info/2011/10/12/where-does-article-38-stand-today/> Consultado: junio 28, 2012

[http://www.itu.int/wsis/basic/faqs\\_answer.asp?lang=es&faq\\_id=88](http://www.itu.int/wsis/basic/faqs_answer.asp?lang=es&faq_id=88) Consultado: Julio 2, 2012

<http://www.itu.int/es/about/Pages/history.aspx>. Consultado: Julio 2, 2012

<http://www.itu.int/es/about/Pages/default.aspx>. Consultado: Julio 2, 2012. Folleto de Información UIT. [http://www.itu.int/dms\\_pub/itu-s/opb/gen/S-GEN-HLPW-2011-PDF-S.pdf](http://www.itu.int/dms_pub/itu-s/opb/gen/S-GEN-HLPW-2011-PDF-S.pdf) 2011

<http://www.ngo.org/ngoinfo/define.html>. Consultado: junio 27, 2012

<http://www.globalnetworkinitiative.org/faq/index.php> Consultado: junio 27, 2012

<http://www.globalnetworkinitiative.org/faq/index.php> Consultado: junio 27, 2012

<http://www.hrw.org/en/news/2008/10/30/internet-rights-protection-initiative-launches>. Consultado: Junio 27 2012

<https://www.cdt.org/> Consultado: Junio 27 2012

<https://www.eff.org/about> Consultado junio 28, 2012

<http://www.edri.org/about/> Consultado junio 28, 2012

<http://www.fsf.org/about/> Consultado: junio 28, 2012

<http://www.openrightsgroup.org/about/> Consultado: junio 28, 2012

<http://www.ohchr.org/EN/Issues/FreedomOpinion/Pages/OpinionIndex.aspx>.  
Consultado: junio 12 de 2012

<http://www.oas.org/es/cidh/expresion/index.asp>

<http://www.coe.int/>

<http://www.osce.org/>

<http://www.article19.org/pages/es/resource-language.html>

[http://www.thelegality.com/wp-content/Jamie.article.Final\\_.pdf](http://www.thelegality.com/wp-content/Jamie.article.Final_.pdf). Consultado Julio 3 de 2012

<http://oxforddictionaries.com/definition/english/hacktivist>. Consultado: julio 7, 2012

[http://www.whitehouse.gov/assets/documents/Cyberspace\\_Policy\\_Review\\_final.pdf](http://www.whitehouse.gov/assets/documents/Cyberspace_Policy_Review_final.pdf). Consultado: Julio 7 de 2012.

Megaupload: página de intercambio libre de archivos cerrada en 2011 por el FBI.

Paypal: empresa de pago electrónico y agente intermediario de pago online.

What Privacy Rights May be Involved with Cybersecurity? Disponible en:  
<http://epic.org/privacy/cybersecurity/#intro>. Consultado: julio 7, 2012

Internet Freedom: Promoting Human Rights in the Digital Age – A Panel Discussion. Executive Director, Access Brett Solomon. Marzo 2011. Consultado: junio 10 de 2012

Charla “Hire the Hackers” TED. Julio 2011. Disponible en: [http://www.ted.com/talks/misha\\_glenny\\_hire\\_the\\_hackers.html?quote=1061](http://www.ted.com/talks/misha_glenny_hire_the_hackers.html?quote=1061)

Guide to internet law: treaties. Disponible en: <http://www.isoc.org/internet/law/treaties.shtml>. Consultado junio 28, 2012

Opinion 1/98: Platform for Privacy Preferences (P3P) and the Open Profiling Estándard (OPS). Disponible en: <http://europa.eu.int/comm/dg15/en/media/dataprot/wpdocs/wp11en.htm>.

Derecho a la Privacidad: Autonomía de las Personas. Disponible en: [http://www.law.cornell.edu/wex/espanol/derecho\\_a\\_la\\_privacidad\\_autonom%C3%ADa\\_de\\_las\\_personas](http://www.law.cornell.edu/wex/espanol/derecho_a_la_privacidad_autonom%C3%ADa_de_las_personas). Consultado en Junio 19 de 2012.

Oficina del alto comisionado para los derechos humanos, freedom of expression and new media. Disponible en: <http://www.ohchr.org/en/newsevents/pages/freedomexpressionandnewmedia.aspx>. Consultado: junio 14 de 2012.